

Konin, 02.03.2022 r.

WSZ-EP-46/2021/284/2022**Wszyscy Wykonawcy ubiegający się o udzielenie zamówienia publicznego/
strona internetowa prowadzonego postępowania****Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia prowadzonego w trybie przetargu
nieograniczonego, na zadanie pod nazwą: „Dostawa leków”, nr sprawy WSZ-EP-46/2021****Odpowiedź na zapytania w sprawie SWZ – nr 6**

Działając na podstawie art. 135 ust. 2 i 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2021 r., poz. 1129 ze zm.), Zamawiający informuje, że w przedmiotowym postępowaniu wpłynęły wnioski o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia – zwanej dalej „SWZ”.

Zamawiający niniejszym udziela odpowiedzi na zadane pytania:

Treść pytania nr 1:

Do rozdziału XIX pkt 3 SWZ: Mając na uwadze szczególny okres w jakim będzie realizowana umowa (stan epidemii), a co za tym idzie konieczność zachowania szczególnych środków ostrożności, prosimy o zmianę kryterium oceny ofert, polegającego na określeniu terminu dostawy poprzez wydłużenie terminu najwyżej ocenianego do 2 dni roboczych od chwili złożenia zamówienia. Nadmieniamy przy tym, że przyjęcie przez Zamawiającego urealnionych, dostępnych dla większej ilości Wykonawców terminów znacząco przyczyni się do wzrostu konkurencyjności w niniejszym postępowaniu, a tym samym korzystnie wpłynie na oferowane ceny.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe w zakresie pakietów nr 1-27, 29-34. Jednocześnie Zamawiający rezygnuje z kryterium termin dostawy dla pakietu nr 28 oraz ustala termin dostawy w zakresie tego pakietu do 6 tygodni od złożenia zamówienia. W związku z tym Zamawiający zmienia treść SWZ w zakresie opisu kryteriów oceny ofert dla pakietu nr 28 (rozdział XIX.), Załącznika nr 1 do SWZ -Formularz oferty w punkcie 5 oraz Załącznika nr 5 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy, w paragrafie 5 ust 4. Zmiana treści SWZ oraz zmodyfikowane załączniki do SWZ zostaną zamieszczone na stronie prowadzonego postępowania.

Treść pytania nr 2:

Do §2 ust. 5 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z wzoru umowy treści §2 ust. 5. W uzasadnieniu swojego stanowiska wskazujemy, że powyższe zapisy w sposób rażąco 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 12 miesięcy wykonywania kontraktu, a także umożliwiając Zamawiającemu do dowolnego 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 2021 poz. 1129 z późn. zm.). Niniejsza argumentacja znajduje również 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, stanowią nadużycie pozycji dominującej przez Zamawiającego i jako takie stanowi klauzulę abuzywną w świetle art. 433 pkt 4 ustawy PZP.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający podkreśla, że par. 2 ust 5 Załącznika nr 5 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy nie odnosi się do ustalania cen jednostkowych, więc nie sposób odnieść się do powyższego zarzutu. Natomiast odnosząc się do pozostałych uwag Zamawiający zmienia brzmienie paragrafu 2 ust. 5 w Załączniku nr 5 do SWZ – Projektowane postanowienia umowy na następujące: „W przypadku skreślenia leku będącego przedmiotem Umowy z listy leków refundowanych, Zamawiający zastrzega sobie możliwość zaprzestania kupowania leku bez roszczeń ze strony Wykonawcy, z uwzględnieniem par. 2 ust. 3 umowy.” Zmodyfikowany załącznik zostanie zamieszczony na stronie prowadzonego postępowania.

Treść pytania nr 3:

Do §5 ust. 6 projektu umowy: Czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy i braku możliwości dostarczenia zamiennika produktu 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?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe, pozostawia zapisy zgodnie z SWZ.

Treść pytania nr 4:

Do treści §5 ust. 9 projektu 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 Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe, pozostawia zapisy zgodnie z SWZ.

Treść pytania nr 5:

Do §6 ust. 1 pkt 1 projektu umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kar umownych za niedostarczenie w terminie zamówionej partii towaru poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 1% wartości nie opóźnionego zamówienia dziennie?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe, pozostawia zapisy zgodnie z SWZ.

Treść pytania nr 6:

Do §6 ust. 1 pkt 2 projektu umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kar umownych za niedostarczenie w terminie zamówionej partii towaru podlegającego reklamacji poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 1% dziennie wartości nie dostarczonego w terminie zamówienia podlegającego reklamacji?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe, pozostawia zapisy zgodnie z SWZ.

Treść pytania nr 7:

Do §6 ust. 1 pkt 3 wzoru umowy: Prosimy o rezygnację z karania Wykonawcy za brak powiadomienia o zmianie ceny urzędowej, objęciu leku ceną urzędową, zaprzestaniu obowiązywania na lek ceny urzędowej gdyż informacje takie, każdorazowo wynikają z powszechnie obowiązujących źródeł prawa, do których Zamawiający ma dostęp za pomocą ogólnodostępnych publikatorów.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe, pozostawia zapisy zgodnie z SWZ.

Zamawiający informuje, że niniejszy dokument stanowi integralną część SWZ i jest wiążący dla wszystkich Wykonawców ubiegających się o udzielenie przedmiotowego Zamówienia.