



zmienia w sposób znaczny zakresu świadczeń i zobowiązań wynikających z umowy. Tym samym nie zostają naruszone przepisy wskazane w zapytaniu, zaś oferta winna być opracowana zgodnie z SWZ.

2. Do §2 ust.5 wzoru umowy. Prosimy o rezygnację z zapisu zobowiązującego Wykonawcę do występowania z wnioskiem uzasadniającym konieczność zmian cen w przypadku zmian cen urzędowych z zachowaniem 30-dniowego okresu od wejścia w życie przepisów wprowadzających te zmiany, gdyż informacja o tych zmianach jest publikowana przez Ministerstwo Zdrowia i powszechnie dostępna. Ponadto zmiany cen urzędowych są obligatoryjne i Wykonawca jest zobowiązany je stosować od dnia wejścia w życie przepisów zmieniających.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Uzasadnienie: Zachowanie trybu zmiany wysokości wynagrodzenia przewidzianego w § 2 ust. 5 umowy przewidujące konieczność wykazania wpływu zmian cen urzędowych na koszt wykonania umowy jest niezbędne dla precyzyjnego określenia kwoty wynagrodzenia należnego Wykonawcy. Zgodnie z zasadami prawidłowego gospodarowania środkami publicznymi Zamawiający jest zobowiązany dochować należytej staranności przy ustalaniu wysokości zobowiązań finansowych co wyklucza wszelką dowolność w tym zakresie. Na powyższy sposób zmiany wysokości wynagrodzenia wskazuje również art. 436 pzp, który stosowany posiłkowo obliguje Zamawiającego do wprowadzenia „zasad zmian wysokości wynagrodzenia” również w razie zmiany stawek należności publicznoprawnych ustalanych ustawowo, których stosowanie jest obligatoryjne.

3. Do §2 ust. 7 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z wzoru umowy §2 ust. 7. W uzasadnieniu swojego stanowiska wskazujemy, że powyższe zapisy w sposób rażąco naruszają równowagę stron, dając Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia, 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: Zamawiający wykreśli z wzoru umowy §2 ust. 7.

3. Do §3 ust. 2 tiret piąte wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wymiaru kary umownej za opóźnienie dostawy w ramach importu docelowego do wysokości 1% wartości niezrealizowanego zamówienia za każdy dzień zwłoki?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na obniżenie wymiaru kary umownej za opóźnienie dostawy w ramach importu docelowego do wysokości 1% wartości niezrealizowanego zamówienia za każdy dzień zwłoki - § 3 ust. 2 tiret piąte wzoru umowy

Uzasadnienie: Kara umowna jest zastrzeżona na wypadek nienależytego wykonania umowy, w tym również nieterminowego jej wykonywania. Kara umowna ma „dyscyplinować” Wykonawcę, a zbyt niska kara umowna nie spełni swojej funkcji.

4. Do §3 ust. 3 wzoru umowy: Prosimy o dodanie słów zgodnych z art. 552 k.c.: „(...) z wyłączeniem powołania się na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru Kupującemu.”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisu w § 3 ust. 3 wzoru umowy. Zgodnie z § 10 wzoru umowy do spraw, których nie reguluje niniejsza umowa będą miały zastosowanie przepisy ustawy z dnia 23 kwietnia 1964r. Kodeks Cywilny (Dz. U. z 2022r., poz. 1360 ze zm.),





a więc również art.552 kodeksu cywilnego zgodnie z jego treścią. Nie jest tym samym celowe powielanie zapisów ustawowych.

5. Do §6 ust. 5 wzoru umowy: Czy Zamawiający zrezygnuje z zapisu zamieszczonego w §6 ust. 5 wzoru umowy, ponieważ w art. 8 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych, ustawodawca przewidział uprawnienie wierzyciela do naliczania odsetek bez uprzedniego wezwania. Zgodnie z art. 13 ustawy o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych, postanowienia umów wyłączające lub ograniczające uprawnienie wierzyciela, o którym mowa w art. 8 ust. 1 są nieważne, stąd w/w zapis umowy będzie obciążony sankcją nieważności.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Uzasadnienie: Treść przepisu wynika z zasad gospodarowania środkami publicznymi określonymi ustawą o finansach publicznych i w związku z tym nie może zostać wyłączona ze wzoru umowy. Przepis nie oznacza kategorycznego zrzeczenia się roszczenia o zapłatę odsetek ustawowych za opóźnienie, nie wpływa tym samym negatywnie na sytuację prawną Wykonawcy.

6. Do §6 ust. 10 pkt 2 wzoru umowy. Wnosimy o obniżenie do 5% minimalnego progu uprawniającego do ubiegania się o zmianę wynagrodzenia. Wskazujemy przy tym, że proponowany przez Zamawiającego próg 10% spowodować może konieczność ponoszenia rażących strat po stronie wykonawcy zamówienia i sprzedaż poniżej kosztów zakupu (maksymalne marże, w których zawierają się koszty i zysk wykonawcy najczęściej nie przekraczają 5%), a co za tym idzie konieczność odstąpienia od umowy.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

7. Do §6 ust. 10 wzoru umowy. Prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o §6 ust. 10 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 nie wyraża zgody.

Wskazane w zapytaniu uprawnienie do wypowiedzenia umowy z zachowaniem miesięcznego terminu wypowiedzenia bez podania przyczyny oraz bez obowiązku ponoszenia kar umownych jest już zawarte w § 7 wzoru umowy.

Możliwość naliczenia kary umownej została przewidziana w § 9 w razie rażącego naruszenia postanowień umowy i rozwiązania umowy ze skutkiem natychmiastowym.

1.Czy Zamawiający uzupełni projekt umowy o zapis, że na podstawie art. 106n ust. 1 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług udziela Wykonawcy zgody na wystawianie i przesyłanie faktur, duplikatów faktur oraz ich korekt, a także not obciążeniowych i not korygujących w formacie pliku elektronicznego PDF na wskazany przez siebie adres poczty e-mail, ze wskazanych w umowie adresów poczty e-mail Wykonawcy?

Odpowiedź: Zamawiający wskazuje, że zapis taki znajduje się w § 6 ust. 8 umowy.

2.Czy w celu miarkowania kar umownych Zamawiający dokona modyfikacji postanowień projektu przyszłej umowy w zakresie zapisów § 3 ust. 2:

1.W przypadku niedotrzymania terminów określonych w ust. 1 Wykonawca zapłaci





Zamawiającemu karę:

-przy zwłoce do 14 dni w wysokości 0,3% wartości niezrealizowanego zamówienia za każdy dzień zwłoki,

-przy zwłoce powyżej 14 dni w wysokości 0,5% wartości danej dostawy za każdy dzień zwłoki, **jednak nie więcej niż 10% wartości bruttoniezrealizowanej dostawy**

-przy zwłoce do 72 godzin w przypadku dostaw cito w wysokości **0,5%** wartości niezrealizowanego zamówienia za każdy dzień zwłoki,

-przy zwłoce powyżej 72 godzin w przypadku dostaw cito w wysokości **0,5%** niezrealizowanej dostawy za każdy dzień zwłoki, **jednak nie więcej niż 10% wartości bruttoniezrealizowanej dostawy**

-**0,5 %** wartości niezrealizowanego zamówienia za każdy dzień zwłoki w przypadku leków sprowadzanych w ramach importu docelowego, **jednak nie więcej niż 10% wartości bruttoniezrealizowanego zamówienia**

Odpowiedź: „Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę i wskazuje, że podstawą do obliczenia kary umownej jest procentowa wartość przedmiotu zamówienia wyrażona w kwocie brutto, zgodnie z zapisami § 3 ust. 2 wzoru umowy. Ograniczenia wysokości kary umownej do 10% wartości brutto niezrealizowanej dostawy zgodnie z sugestią Oferenta pozbawi karę umowę cech dyscyplinujących i tym samym nie spełni ona swojej ustawowej funkcji, podczas gdy limit kar umownych jest przewidziany zaś § 3 ust. 6 wzoru umowy. Należy zaznaczyć, że to Wykonawca ma wpływ na wystąpienie okoliczności uzasadniających obciążenie karą zaś ta może być miarkowana w ramach sprawy sądowej”.

Pytania:

Pytanie 1 – Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postaci proponowanych preparatów – tabletki na tabletki powlekane lub kapsułki lub drażetki i odwrotnie, fiołki na ampułki lub ampułko-strzykawki i odwrotnie?

Odpowiedź: Prosimy o sprecyzowanie pytania do konkretnych pozycji.

Pytanie 2 - Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wielkości opakowań (tabletek, ampułek, kilogramów itp.)? Jeśli tak to prosimy o podanie w jaki sposób przeliczyć ilość opakowań handlowych ekonomicznym (czy podać pełne ilości opakowań zaokrąglone w górę, czy ilość opakowań przeliczyć do dwóch miejsc po przecinku)?

Odpowiedź: Prosimy o sprecyzowanie pytania do konkretnych pozycji.

Pytanie 3 - Prosimy o podanie, w jaki sposób prawidłowo przeliczyć ilość opakowań handlowych w przypadku występowania na rynku opakowań posiadających inną ilość sztuk (tabletek, ampułek, kilogramów itp.), niż umieszczone w SIWZ; a także w przypadku, gdy wycena innych opakowań leków spełniających właściwości terapeutyczne jest korzystniejsza pod względem ekonomicznym (czy podać pełne ilości





opakowań zaokrąglone w górę, czy ilość opakowań przeliczyć do dwóch miejsc po przecinku)?

Odpowiedź: Prosimy o sprecyzowanie pytania do konkretnych pozycji.

Pytanie nr 4 Czy Zamawiający dopuści wycenę produktów dostępnych na jednorazowe zezwolenie MZ ? W sytuacji jeśli aktualnie tylko takie produkty są dostępne na rynku.

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.

**DYREKTOR
SPZZOZ w Gryficach
Piotr Sołtysiński**

