



**SAMODZIELNY PUBLICZNY  
ZESPÓŁ OPIEKI ZDROWOTNEJ W MYSZKOWIE  
42-300 Myszaków ul. Aleja Wolności 29**

Dyrekcja: tel. / fax. (034) 313-73-29  
Centrala: 34 313 88 80, 315-82-00  
REGON: 000306377, NIP: 577-17-44-296



SPZOZ/DZ/230/2024/1

Myszaków, 11.07.2024 r.

**WYJAŚNIENIE - MODYFIKACJA 1**

*dotyczy postępowania o wartości przekraczającej kwoty określonej w przepisach wydanych na podstawie art. 3 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych, prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego, na podstawie art. 132 ww. ustawy pn.:*

**Dostawy produktów leczniczych dla potrzeb komórek organizacyjnych podległych SPZOZ w Myszakowie** ogłoszonego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej pod nr 390601-2024 Dz.U. S:127/2024 z dnia 02.07.2024 r.

W związku z wniesionymi zapytaniami, Zamawiający udziela poniższych odpowiedzi. Jednocześnie Zamawiający wprowadza poniższe modyfikacje:

**Pytanie 1:**

*Do §3 ust. 3 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie przedziału czasowego dla wykonania dostaw do godziny 13.00?*

**Odpowiedź 1:**

**Zamawiający wyraża zgodę na zaproponowaną modyfikację. W związku z powyższym §3 ust. 3 projektu umowy otrzymuje brzmienie:**

**„3. Wykonawca zobowiązuje się do realizacji dostaw określonych w ust. 1 w dniach od poniedziałku do piątku w godzinach: 07:00 – 10:00, za wyjątkiem dni ustawowo wolnych od pracy.”**

**Zmiana określona niniejszą modyfikacją zostanie uwzględniona w umowie zawieranej z Wykonawcą.**

**Pytanie 2:**

*Do §5 ust. 2 wzoru umowy. Prosimy o dopisanie do §5 ust. 1 wzoru umowy następującego wyrażenia: „(...), chyba że inne okoliczności uzasadniają wystawienie większej ilości faktur (np. odrębne faktury dla środków kontrolowanych, dla produktów przewożonych w niskiej temperaturze oraz dla produktów zamawianych w ramach różnych umów łączących Wykonawcę z Zamawiającym)”.*

**Odpowiedź 2:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do projektowanych postanowień umownych. Zasygnalizować należy, iż postanowienie § 5 ust. 2 odnosi się wyłącznie do przedmiotowej umowy i wystawionych w ramach jej realizacji faktur.**

**Pytanie 3:**

*Do §6 ust. 3 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. 3 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 3:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację projektowanych postanowień umowy w podanym zakresie.**

**Pytanie 4:**

*Do §7 ust. 2 lit. c) 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%, a 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 ich podstawie wykonawcy nie są w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia w zakresie jego poszczególnych pozycji asortymentowych oraz dokonać prawidłowej kalkulacji cen na potrzeby składanej 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 dostawy 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). KIO w wyżej przywołanym wyroku stwierdziła, że Zamawiający jest bezwzględnie zobowiązany wskazać minimalną ilość każdego zamawianego produktu, zgodnie z treścią wynikającą z art. 433 pkt 4 PZP, a także 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.*



**SAMODZIELNY PUBLICZNY  
ZESPÓŁ OPIEKI ZDROWOTNEJ W MYSZKOWIE  
42-300 Myszków ul. Aleja Wolności 29**

Dyrekcja: tel. / fax. (034) 313-73-29

Centrala: 34 313 88 80, 315-82-00

REGON: 000306377, NIP: 577-17-44-296



KIO 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. KIO 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 w 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 4:**

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do projektowanych postanowień umownych. Postanowienie § 7 ust. 2 lit. c odnosi się do możliwości zmiany postanowień umownych w przypadku przekroczenia szacunkowej ilości jednostek miary w danej pozycji formularza cenowego pod warunkiem, że zmiana taka nie narusza równowagi ekonomicznej umowy, w szczególności nie powoduje przekroczenia wartości danego pakietu. Równocześnie w §1 ust. 3 przewidziano możliwość ograniczenia zakresu zamówienia poprzez wskazanie minimalnej wartości umowy. W konsekwencji zakres ewentualnej zmiany należy uznać za określony. Zakres przedmiotu zamówienia został określony w umowie i załącznikach do niej. Podstawą dokonania zmiany przewidzianej w § 7 ust. 2 lit. c jest zgoda obu stron umowy wyrażona w formie pisemnej, pod rygorem nieważności (§ 7 ust. 7). Zamawiający nie podziela stanowiska wykonawcy, a powoływany wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 17 listopada 2023 roku (sygn. akt: KIO 3212/23) zapadł w stanie faktycznym i prawnym, którego nie można uznać za analogiczny (w tym postanowienia umowne, względem których wykonawca wniósł zastrzeżenia nie uprawniają Zamawiającego do jednostronnej zmiany zakresu przedmiotu umowy).

Pozostałe warunki zamówienia nie ulegają zmianie, **aktualny pozostaje termin składania ofert** ustalony do dnia **17.07.2024 r.** do godziny **13.00** oraz termin otwarcia ofert: w tym samym dniu o godzinie **13.05** oraz odpowiednio termin związania ofertą.

Załączniki:

- Załącznik nr 2 - Projektowane postanowienia umowy – zmodyfikowany.

Zatwierdził

DYREKTOR

Samodzielnego Publicznego Zespołu Opieki  
Zdrowotnej w Myszkowie

Krzysztof Bestwina



**SAMODZIELNY PUBLICZNY  
ZESPÓŁ OPIEKI ZDROWOTNEJ W MYSZKOWIE**

**42-300 Myszków ul. Aleja Wolności 29**

Dyrekcja: tel. / fax. (034) 313-73-29

Centrala: 34 313 88 80, 315-82-00

REGON: 000306377, NIP: 577-17-44-296

---

