

Konin, dnia 02.10.2023 r.

WSZ-EP-27/1137/2023

**Wykonawcy zainteresowani postępowaniem/
strona internetowa prowadzonego postępowania**

Dotyczy: postępowania o udzielenie Zamówienia prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego, na zadanie pod nazwą: „**Dostawa leków stosowanych w ramach programów lekowych, chemioterapii, świadczeniach zdrowotnych kontraktowanych odrębnie i leków wspomagających dla potrzeb WSZ w Koninie**”, nr sprawy: WSZ-EP-27/2023.

Zamawiający informuje, iż do ww. postępowania zostały złożone pytania. W związku z powyższym działając na podstawie art. 135 ust. 2 i ust.6 ustawy z dnia 11września 2019 roku – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. 2023 r., poz. 1605 ze zm.) zwanej dalej ustawą Pzp, Zamawiający przekazuje treść zapytań wraz z wyjaśnieniami.

1. Czy Zamawiający wykreśli zapis par. 1.3? Zgodnie z art. 433 pkt. 4 ustawy PZP umowa winna wskazywać minimalną wartość zamówienia, bez dodatkowych zastrzeżeń. Realizacja każdej umowy obarczona jest ryzykiem i w toku jej wykonywania zająć może wiele zdarzeń losowych, ograniczających zamówienie. Mimo to ustawodawca zdecydował o obligatoryjnym zapisie umowy, który musi gwarantować Wykonawcy realizację określonego minimum wartościowego. Jeśli zatem minimum takie określono, to nie są dopuszczalne dalsze wyłączenia lub warunki w tym zakresie.

Odpowiedź: Zamawiający nie wykreśli tego postanowienia, z uwagi na fakt, iż jest ono zgodne z wyżej cytowanym przepisem PZP. Należy bowiem mieć na względzie, że zgodnie z par. 1 ust. 3 PPU Zamawiający zastrzega sobie prawo do objęcia zamówieniem mniejszych ilości niż wartość wskazana w ust. 1 tego paragrafu, ale – jak wynika z literalnego brzmienia tego postanowienia - z uwzględnieniem ust. 2 (traktującego o wartości minimalnej). Wartość minimalna wskazana w umowie jest zatem uwzględniana w każdym przypadku „ograniczenia” zakresu zamówienia.

2. Czy Zamawiający wykreśli zapis par. 1.4? Zgodnie z art. 433 pkt. 4 ustawy PZP umowa winna wskazywać minimalną wartość zamówienia, bez dodatkowych zastrzeżeń. Realizacja każdej umowy obarczona jest ryzykiem i w toku jej wykonywania zająć może wiele zdarzeń losowych, ograniczających zamówienie. Mimo to ustawodawca zdecydował o obligatoryjnym zapisie umowy, który musi gwarantować Wykonawcy realizację określonego minimum wartościowego. Jeśli zatem minimum takie określono, to nie są dopuszczalne dalsze wyłączenia lub warunki w tym zakresie.

Odpowiedź: Zamawiający nie wykreśli tego postanowienia, z uwagi na fakt, iż jest ono zgodne z wyżej cytowanym przepisem PZP. Należy bowiem mieć na względzie, że zgodnie z par. 1 ust. 4 PPU Zamawiający zastrzega sobie prawo do zaprzestania kupowania leku, ale – jak wynika z literalnego brzmienia tego postanowienia - z uwzględnieniem ust. 2 (traktującego o wartości minimalnej). Wartość minimalna wskazana w umowie jest zatem uwzględniana w każdym przypadku „ograniczenia” zakresu zamówienia.

3. Czy Zamawiający w par. 3.3 zamiast 6 miesięcy wpisze 3 miesiące? Wykonawca nie może być związany postanowieniami umowy przez okres dłuższy, niż pierwotnie zakładany, przy niezmienionej cenie towaru; nie jest w takim wypadku możliwe skalkulowanie racjonalnej ceny produktów, a także nie można wykluczyć, że po tak długim czasie produkt nie będzie dostępny (np. wskutek zaprzestania produkcji).

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe i pozostawia zapisy zgodnie z SWZ.

4. Czy Zamawiający zmieni wartość procentową kary umownej określoną w par. 5.1.1 z 2% do wartości max. 0,2%? Obecna kara umowna jest rażąco wygórowana.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe i pozostawia zapisy zgodnie z SWZ.

5. Czy Zamawiający zmieni wartość procentową kary umownej określoną w par. 5.1.2 z 2% do wartości max. 0,2%? Obecna kara umowna jest rażąco wygórowana.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe i pozostawia zapisy zgodnie z SWZ.

6. Czy w par. 5 Zamawiający wprowadzi automatyzm zmiany stawki podatku VAT? Zmiana stawki podatku VAT powinna wchodzić automatycznie, z dniem wprowadzenia stosownych przepisów; inaczej grozi to Wykonawcy rażącą stratą. Wykonawca musi oczekiwać na akceptację propozycji zmian, w tym czasie przecież jednak będzie wystawiać faktury za bieżące dostawy. To samo stanie się w razie odmowy zawarcia aneksu w przedmiotowej kwestii. Należy także zauważyć, że podatek VAT co do zasady nie wpływa na 'koszty' dostawy (tak, jak na przykład wzrost wynagrodzeń). Po prostu dostawca zmuszony jest stosować aktualną stawkę podatku VAT, jednak nie można jednoznacznie twierdzić, że stawka ta wpływa na 'koszty dostawy'. Także i z tego powodu zapisy powinny wprost stanowić, że dostawca winien automatycznie stosować aktualną stawkę podatku.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe i pozostawia zapisy zgodnie z SWZ.

7. Czy Zamawiający w par. 9.17 wykreśli frazę „niewykonalne”? Jest to pojęcie nieznanne polskiemu prawu cywilnemu, w szczególności nie występuje w art. 58 par 3 KC, z którego zapis ten jest cytatem. Nie należy jednak w takim wypadku wprowadzać dodatkowych, niezdefiniowanych i nieużywanych w prawie pojęć, które każda ze stron może dowolnie odczytać (np. „niewykonalna” może być zdaniem Wykonawcy w danym momencie dostawa leku).

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na powyższe. W związku z tym wykreśli frazę „niewykonalne” przy pozostawieniu treści par. 9 ust. 17 umowy bez zmian w pozostałym zakresie. Zmiana treści SWZ oraz zmodyfikowany Załącznik nr 5 do SWZ- Projektowane postanowienia umowy zostaną zamieszczone na stronie prowadzonego postępowania.

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

Sporządziła: S.Skrycka