



**Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej  
Ministerstwa Spraw Wewnętrznych i Administracji w Kielcach  
im. św. Jana Pawła II**

25-375 Kielce ul. Wojska Polskiego 51

☎ (41) 260-42-00 Fax. (41) 260-42-05  
NIP:657-18-13-314 REGON: 290391139



✉ [zoz@zozmswiakielce.pl](mailto:zoz@zozmswiakielce.pl)

🌐 [www.zozmswiakielce.pl](http://www.zozmswiakielce.pl)

Kielce, dnia 27 listopada 2024 r.

Znak postępowania: **35/TP/2024**

### WYKONAWCY BIORĄCY UDZIAŁ W POSTĘPOWANIU

dot. postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie podstawowym – art. 275 pkt 1) pn. „Sukcesywna dostawa płynów infuzyjnych dla SP ZOZ MSWiA w Kielcach im. św. Jana Pawła II”.

SP ZOZ MSWiA w Kielcach im. św. Jana Pawła II działając na podstawie art. 284 ust 2 ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 11 września 2019 r. (Dz. U. z 2024, poz. 1320 ze zm.), udziela wyjaśnień na wniosek Wykonawcy w ramach wyżej wymienionego postępowania:

#### Pytanie 1

Czy w celu miarkowania kar umownych Zamawiający dokona modyfikacji postanowień projektu przyszłej umowy w zakresie zapisów § 6 ust. 1 pkt. 2, 3:

2) za odstąpienie od Umowy przez którąkolwiek ze Stron z przyczyn, za które Wykonawca ponosi odpowiedzialność – w wysokości 10% niezrealizowanej części wynagrodzenia brutto określonego w §5 ust. 1.

3) w razie zwłoki w dostarczeniu towaru. albo zwłoki w usunięciu stwierdzonych wad tj. braków, niezgodności towaru, z umową ponad terminy określone w §2 ust 1 pkt 1 lub §6 ust 1 ust. 2, ust. 5 niniejszej umowy, Wykonawca zapłaci zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,5% wartości brutto niezrealizowanej dostawy, licząc za każdy dzień zwłoki,

#### Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów SWZ w zakresie § 6 ust. 1 pkt. 2 – pozostawiając je bez zmian. Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisów SWZ. § 6 ust. 1 pkt. 3 otrzymuje następujące brzmienie:

3) w razie zwłoki w dostarczeniu towaru albo zwłoki w usunięciu stwierdzonych wad tj. wykonania obowiązku reklamacyjnego, braków lub niezgodności towaru z umową ponad terminy określone w § 2 ust. 1 pkt 1 lub § 6 ust. 1, ust. 2, ust. 5 niniejszej umowy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,5% wartości niezrealizowanej dostawy brutto, licząc za każdy dzień zwłoki.

#### Pytanie 2

do wzoru umowy:

Do §2 ust. 1 pkt 5) wzoru umowy: Prosimy o wydłużenie terminu realizacji dostawy w dni robocze do godziny 13.00. Przedział czasowy podany w dokumentacji, jest tak krótki, że uniemożliwia połączenie transportu dla Zamawiającego z innymi dokonywanymi tego dnia i wymusza na Wykonawcach organizowania osobnego transportu dedykowanego. W pierwszej kolejności zwracamy uwagę, że konsolidacja dostaw pozwala na połączenie wielu mniejszych przesyłek w jedną większą. Dzięki temu koszty transportu są znacznie niższe. Współdzielenie kosztów z innymi odbiorcami oznacza, że każdy płaci tylko ułamek całkowitych wydatków, co redukuje indywidualne koszty wysyłki. Jednym słowem, Zamawiający podejmując decyzję o przedziale czasowym, w którym gotowy będzie do odbierania przesyłek, wybiera jednocześnie jakiej wysokości koszt przesyłki wliczony zostanie w złożone mu oferty. Łączenie dostaw ma równie doniosłe znaczenie z perspektywy środowiskowej. Dzięki optymalizacji tras potrzebnych jest mniej środków transportu, co prowadzi do mniejszego zużycia paliwa i emisji gazów cieplarnianych. Ekologiczne rozwiązania logistyczne oparte na efektywności energetycznej zmniejszają zatem negatywny wpływ transportu na środowisko i przyczyniają się do zrównoważonego rozwoju.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na dostawy w dni robocze do godziny 13:00. Jednocześnie zmienia zapis w §2 ust. 1 pkt 5) wzoru umowy

**Pytanie 3**

do wzoru umowy:

Do §6 ust. 1 pkt 2 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obliczanie kary za odstąpienie od umowy w wysokości 10% wartości brutto niezrealizowanej części umowy?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów SWZ.

**Pytanie 4**

do wzoru umowy:

Do §7 ust. 2 pkt 3 wzoru umowy: Prosimy o informację, czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy oraz braku możliwości dostarczenia zamiennika leku w cenie przetargowej (bo np. będzie to groziło rażąco stratą 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? Jednocześnie, prosimy o dopuszczenie dostawy zamienników również w innych poza wymienionymi przez Zamawiającego okolicznościach powodujących czasową niedostępność asortymentu w obrocie.

**Odpowiedź:**

W sytuacji niedostępności na rynku, wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu leku Zamawiający na podstawie umowy zgodzi się na zamianę produktu na inny bez konieczności ponoszenia kar. Sytuacje te zostały opisane w § 1 ust. 7 wzoru umowy oraz § 7 ust. 2 pkt. 3 wzoru umowy.

Zamawiający na podstawie §1 ust. 7 wzoru umowy przewiduje, iż: W przypadku, gdy produkt jest niedostępny na rynku z przyczyn niezależnych od Wykonawcy, Wykonawca dostarczy za zgodą Zamawiającego produkt równoważny, tj. dopuszczony do obrotu na terenie Rzeczypospolitej Polskiej o tych samych lub wyższych parametrach techniczno - użytkowych w tej samej lub niższej cenie jednostkowej. Wykonawca powinien przekazać Zamawiającemu informacje otrzymane od producentów o niedostępności przedmiotu umowy na rynku. Zmiana zaoferowanego asortymentu wymaga zawarcia aneksu do załącznika nr 2.

Zamawiający na podstawie §7 ust. 2 pkt. 3 wzoru umowy przewiduje możliwość zamiany produktu, gdy produkt zostanie wycofany z produkcji lub zmodyfikowany / udoskonalony – pod warunkiem, że produkty nie będą gorsze niż te wskazane w SWZ oraz gwarantować będą zachowanie parametrów i funkcjonalności opisanych w SWZ. Wykonawca w tym przypadku musi wykazać, że oferowane przez niego produkty spełniają wymagania określone przez Zamawiającego oraz uzyskać zgodę Zamawiającego na taką zmianę;

W przypadku zaprzestania produkcji potwierdzonej oświadczeniem producenta lub kończącym się okresem ważności dopuszczenia należy wykreślić pozycję z wyceny. W przypadku okresowych braków Zamawiający prosi o wycenę z podaniem ceny obowiązującej po przywróceniu preparatu do sprzedaży.

Zamawiający nie dopuszcza możliwości stosowania zamienników poza wymienionymi przez Zamawiającego we wzorze umowy okolicznościami powodującymi trwałą/czasową niedostępność asortymentu w obrocie.

**Pytanie 5**

do wzoru umowy:

Do §8 ust. 2 lit. c) wzoru umowy: Prosimy o zmianę treści §8 ust. 2 lit. c) wzoru umowy poprzez usunięcie postanowienia ustanawiającego, że strony dokonują waloryzacji wynagrodzenia Wykonawcy pod warunkiem, że suma wskaźników wzrostu cen towarów i usług wynikających z komunikatów Prezesa GUS za dwa kolejne kwartały obowiązywania umowy przekroczy 15% poprzez zastąpienie go postanowieniem przewidującym, że wartość ww. poziomu zmiany cen wyniesie 3%, albowiem ww. postanowienie narusza zasadę ekwiwalentności świadczeń stron oraz postulat równomiernego rozłożenia ryzyka kontraktowego.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów SWZ. Wskazuję, iż aktualne zapisy umowy dotyczące waloryzacji są postanowieniami standardowymi stosowanymi w tego typu umowach i nie naruszają zasady ekwiwalentności świadczeń stron oraz postulatu równomiernego rozłożenia ryzyka kontraktowego. Po stronie Wykonawcy przed złożeniem oferty leży prawidłowe oszacowanie oferty.

Uzasadniając powyższe w pierwszej kolejności wskazać należy, że §8 ust. 2 lit. c) wzoru umowy, ustanawiający poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia na 15%, w żadnym stopniu nie zapewnia ekwiwalentności świadczeń stron umowy oraz nie niweluje ryzyk związanych ze zmianą kosztów wykonania zamówienia publicznego, co przy aktualnym poziomie inflacji nieuchronnie prowadzi do uznania, że narusza on istotę waloryzacji, zasady uczciwej konkurencji oraz postulat równego traktowania stron stosunku zobowiązaniowego. Przy obecnym kształcie ww. postanowienia Wykonawca musi zatem z góry założyć, że w przypadku wzrostu kosztów realizacji umowy np. o 14% (co stanowi dużą wartość, zwłaszcza uwzględniając niskie marże w zamówieniach publicznych) jego wynagrodzenie nie zostanie zwiększone. Tak znaczne ograniczenie możliwości waloryzacji wynagrodzenia w umowie jest przejawem nadużycia przez Zamawiającego dominującej pozycji w postępowaniu, w związku z czym kwestionowane postanowienie winno zostać zmienione w zaproponowany sposób.

Jednocześnie prosimy o dodanie zastrzeżenia – w ślad za uprzednio złożonym zapytaniem - że w przypadku gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o §8 st. 2 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 na zmianę zapisów SWZ. Wskazuję, iż aktualne zapisy umowy dotyczące waloryzacji są postanowieniami standardowymi stosowanymi w tego typu umowach i nie naruszają zasady ekwiwalentności świadczeń stron oraz postulatu równomiernego rozłożenia ryzyka kontraktowego. Po stronie Wykonawcy przed złożeniem oferty leży prawidłowe oszacowanie oferty.

DYREKTOR  
SP ZOZ MZWiA w Kielcach  
im. św. Jana Pawła II  
Grzegorz Kaleta

