



SZPITAL POWIATOWY W CHRZANOWIE

32-500 Chrzanów
ul. Topolowa 16

Sekretariat
☎ 32 624 70 29
☎ 32 623 94 28

Centrala
☎ 32 624 77 77

www.szpital-chrzanow.pl

✉ sekretariat@szpital-chrzanow.pl

Znak: SZP 668/11/2022

Chrzanów, 14.11.2022r.

Wykonawcy

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego zgodnie z art. 132 ustawy Prawo zamówień publicznych pn. **Dostawa cytostatyków dla Szpitala Powiatowego w Chrzanowie – nr sprawy 137/2022.**

1. **Do §3 ust. 11 wzoru umowy:** Czy przez zapis „cena leku nie może przekraczać wyceny NFZ” Zamawiający rozumie, że będzie ona uwzględniała postanowienia Obwieszczenia Ministra Zdrowia z dnia 22 sierpnia 2022 r. w sprawie wykazu refundowanych leków, środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego oraz wyrobów medycznych na 1 września 2022 r., wraz z jego późniejszymi zmianami, a także inne źródła powszechnie obowiązującego prawa?

Odp.: Należy się stosować do Obwieszczenia Ministra Zdrowia z dnia 20 października 2022 r. w sprawie wykazu refundowanych leków, środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego oraz wyrobów medycznych na 1 listopada 2022 r. oraz inne źródła powszechnie obowiązującego prawa.

2. **Do §4 ust. 11 wzoru umowy:** Prosimy o wykreślenie zapisu w części dotyczącej naliczenia dodatkowej kary umownej przez Zamawiającego przy realizacji zamówienia zastępczego, gdyż Wykonawcę zobowiązany już jest do pokrycia różnicy w cenie pomiędzy ceną wynikającą z umowy, a ceną jaką zapłaci Zamawiający u innego wykonawcy oraz wszystkich dodatkowych kosztów związanych z wykonaniem zamówienia zastępczego.

Odp.: Zamawiający nie zmienia zapisów w tym zakresie.

3. **Do §4 ust. 14 wzoru umowy:** Wnosimy o zmianę zapisu §4 ust. 14 wzoru umowy poprzez zwiększenie minimalnego zakresu zrealizowania umowy do wartości 70%, gdyż próg realizacji minimum 30%, wypacza ekonomiczny sens zawarcia umowy oraz jest niezgodny z przepisami ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 r., poz. 2019 ze zm.) ponieważ może doprowadzić do istotnej zmiany umowy i jej charakteru, co stoi w sprzeczności z zapisami art. 454 ust.1, ust.2 pkt 1) i 3) oraz art. 455 ust.1 pkt 1) ww. ustawy.

Odp.: Zamawiający wyraża zgodę na zwiększenie minimalnego zakresu zrealizowania umowy do wartości 50%.

4. **Do §6 ust. 2 lit a) i b) wzoru umowy:** Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postanowień umowy §6 ust. 2 lit a) i b) wzoru umowy w taki sposób, aby kara umowna zastrzeżona na wypadek opóźnienia w realizacji zamówienia bądź reklamacji była wyłącznie proporcjonalna do wartości pozycji (części) zamówienia zrealizowanej z opóźnieniem - bez minimalnej, sztywnej kary, tj. 20 zł - i wynosiła 0,5% od wartości tej pozycji (części), za każdy dzień opóźnienia? Wskazujemy przy tym, że wysokość ww. kar umownych możliwych do naliczenia przez Zamawiającego (zawsze minimum 20 zł) nie





SZPITAL POWIATOWY W CHRZANOWIE

32-500 Chrzanów
ul. Topolowa 16

Sekretariat
☎ 32 624 70 29
☎ 32 623 94 28

Centrala
☎ 32 624 77 77

www.szpital-chrzanow.pl

✉ sekretariat@szpital-chrzanow.pl

zostaje uzależniona ani od realnej wartości niezrealizowanej terminowo pozycji zamówienia, czy od poniesionej przez Zamawiającego szkody, ani też od żadnych innych obiektywnych czynników. W konsekwencji, taki sposób naliczania budzi zastrzeżenia wykonawcy z uwagi na fakt, iż może być on dotknięty sankcją nieważności na podstawie art. 353¹ Kodeksu cywilnego - ze względu na sprzeczność z naturą stosunku zobowiązaniowego. Reasumując, ww. sankcje wynikające z proponowanej treści umowy nie spełniają zasadniczego celu, dla którego są wprowadzane i uwzględniają jedynie represyjną funkcję kary umownej. Mając na uwadze powyższe, wykonawca wnosi o zmianę wspomnianego zapisu, aby był on zgodny z reżimem prawa cywilnego.

Odp.: Zamawiający wyraża zgodę na zmianę w §6 ust. 2 lit a) i b) wzoru umowy o następującej treści:

a) „za zwłokę w wykonywaniu przedmiotu umowy oraz dostawę niezgodną z zamówieniem – w wysokości 0,5% wartości brutto danego zamówienia za każdy dzień zwłoki;

b) w przypadku niedotrzymania terminu wymiany towaru na wolny od wad (pełnowartościowy), Zamawiający naliczać będzie karę w wysokości 0,5% wartości brutto zareklamowanego towaru za każdy dzień zwłoki;”.

5. Do §6 ust. 2 lit d) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu umowy w §6 ust. 2 lit. d) poprzez zapis o ewentualnej karze za odstąpienie od umowy w wysokości 10% wartości brutto NIEZREALIZOWANEJ części przedmiotu umowy?

Odp.: Zamawiający nie zmienia zapisów w tym zakresie.

6. Do §7 ust. 1 lit. e) wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z wzoru umowy §7 ust. 1 lit. e), ponieważ 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, a także umożliwiając Zamawiającemu dowolne 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, również w sytuacji, gdy Wykonawca nie obniży cen, stanowią nadużycie pozycji dominującej przez Zamawiającego i jako takie stanowi klauzulę abuzywną w świetle art. 433 pkt 4 ustawy PZP.

Odp.: Zamawiający nie zmienia zapisów w tym zakresie.

Z poważaniem

Dyrektor

mgr Artur Baranowski

