



## WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ

Dyrektor

dr n. med.  
Włodzimierz Dziubdziela

ul. Francuska 20-24  
40-027 Katowice

SEKRETARIAT  
tel.: (32) 259-16-50  
fax.: (32) 255 46 33

spskm@spskm.katowice.pl  
[www.spskm.katowice.pl](http://www.spskm.katowice.pl)

CENTRALA :  
Tel. (32) 259-12-00

**Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na dostawę leków 5, Nr sprawy: ZP-23-016UN**

W związku z pytaniami Wykonawcy, które cytuję poniżej a dot. treści specyfikacji warunków zamówienia w przedmiotowym postępowaniu, działając na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy Pzp, zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

**Pytanie 1** Do §4 ust.1 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wymiaru kary umownej zastrzeżonej w §4 ust. 1 do wysokości 1% wartości niedostarczonego w terminie asortymentu dziennie? **Odpowiedź:** Zamawiający nie posiada wzoru umowy, a projektowane postanowienia umowy jednak nie wyraża zgody na obniżenie kary umownej.

**Pytanie 2** Do §4 ust.2 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kary umownej za odstąpienie od umowy w wymiarze 10% wartości brutto NIEZREALIZOWANEJ części przedmiotu umowy? **Odpowiedź:** Zamawiający nie posiada wzoru umowy, a projektowane postanowienia umowy jednak nie wyraża zgody na obniżenie kary umownej.

**Pytanie 3** Do treści §4 ust.6 wzoru umowy prosimy o dodanie słów, zgodnych z przesłanką wynikającą z art. 552 k.c.: "... z wyłączeniem powołania się przez Wykonawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru Kupującemu." **Odpowiedź:** Zamawiający nie posiada wzoru umowy, a projektowane postanowienia umowy jednak nie wyraża zgody na zaproponowany zapis.

**Pytanie 4** Do §5 ust.1 wzoru umowy. Wskazujemy, że zapisy w §5 ust. 1 wzoru umowy są nazbyt ogólne i nieprecyzyjne. Na ich podstawie wykonawcy nie są w stanie dokonać prawidłowej kalkulacji cen na potrzeby składanej oferty, ponieważ nie będą w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia. W związku z tym wnosimy o doprecyzowanie zapisów §5 ust.1 umowy, w taki sposób, aby były zgodne z zasadami określonymi w ustawie z dnia 11 września 2019 r. (Dz. U. 2019 r., poz. 2019 ze zm.), a w szczególności przepisami art. 99 ust.1 (nakazującym precyzyjne opisywanie przedmiotu zamówienia), art.433 pkt 4) (nakazującym wskazanie minimalnej wartości lub wielkości świadczenia), art.454 ust.1 i ust.2 pkt 3) (zakazującym istotnych zmian umowy, jeśli zmiana w sposób znaczny rozszerza albo zmniejsza zakres świadczeń i zobowiązań wynikający z umowy) oraz art.455 ust.1 pkt 1 (dopuszczającym zmiany umowy wyłącznie po spełnieniu warunków wskazanych w ustawie PZP). **Odpowiedź:** Zamawiający nie posiada wzoru umowy, a projektowane postanowienia umowy i wyjaśnia, że zapisy są zgodne z obowiązującymi przepisami i prawem.

**Pytanie 5** Do treści §8 ust.2 lit. b) wzoru umowy. Czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy i braku możliwości dostarczenia zamiennika produktu w cenie przetargowej (bo np. będzie to groziło rażąco startą dla Wykonawcy), Zamawiający wyrazi zgodę na sprzedaż w cenie zbliżonej do rynkowej lub wyłączenie tego produktu z umowy bez konieczności ponoszenia kary przez Wykonawcę? **Odpowiedź:** Zamawiający nie posiada wzoru umowy, a projektowane postanowienia umowy i nie wyraża zgody na sprzedaż w cenie zbliżonej.



**Pytanie 6** Do treści §8 ust.2 lit. f) 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 rażącego startu 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 posiada wzoru umowy, a projektowane postanowienia umowy jednak nie wyraża zgody na obniżenie progu uprawniającego do ubiegania się o zmianę wynagrodzenia.

**Pytanie 7** Do §8 ust.5 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z wzoru umowy §8 ust.5. W uzasadnieniu swojego stanowiska wskazujemy, że powyższe zapisy w sposób rażący naruszają równowagę stron, dając Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia, w szczególności poprzez każdorazowe odgórne ustalanie cen jednostkowych, które obowiązywać będą w trakcie wykonywania kontraktu, 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 stanowią klauzulę abuzywną w świetle art. 433 pkt 4 ustawy PZP. **Odpowiedź:** Zamawiający nie posiada wzoru umowy, a projektowane postanowienia umowy jednak nie wyraża zgody na wykreślenie §8 ust.5.