

## WYJAŚNIENIA I ZMIANY DO TREŚCI SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

**Dotyczy : postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na dostawę LEKÓW - 32. Nr sprawy : ZP-19-072UN**

W związku z pytaniem Wykonawcy, które cytuję poniżej a dot. treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia w przedmiotowym postępowaniu, działając zgodnie z art.38 ustawy - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2015 r. poz. 2164, z późn. zm.), udzielam następującej odpowiedzi :

1. Do §5 ust.1 projektu umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kar umownych za niedostarczenie w terminie zamówionej partii towaru lub towaru podlegającego reklamacji poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 1% wartości niedostarczonego w terminie zamówienia za każdy dzień opóźnienia? Zwracamy przy tym uwagę na niewspółmierność kar przewidzianych w umowie. Zamawiającemu, za opóźnienie świadczenia pieniężnego, może zostać naliczona kara w wysokości nie większej niż 9,5% w skali roku, liczona od kwoty, której dotyczy opóźnienie. Natomiast dla Wykonawcy zamówienia, za opóźnienie świadczenia, przewidziana jest kara w wysokości 1825% w skali roku (5% x 365 dni).  **Odp.: Wykonawca, który przed złożeniem oferty zakłada opóźnienie w dostawie wynoszące 365 dni powinien się zastanowić czy zajmować się dostawą leków do szpitala. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.**
2. Do treści §3 ust. 4 projektu umowy. Prosimy o wyjaśnienie zapisu §3 ust. 4. Przywołany w nim Pakiet nr 14 obejmuje, zgodnie z Formularzem asortymentowo – cenowym, Hydrocortisoni acetat, który nie jest sprowadzany w ramach importu docelowego.  **Odp.: Zamawiający wykreśla zapis pkt.4 w §3.**
3. Do §4 ust.2 projektu umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kary umownej za odstąpienie od umowy w wymiarze 10% wartości brutto NIEZREALIZOWANEJ części przedmiotu umowy/pakietu?  **Odp.:§ 4 w całości dotyczy zabezpieczenia należytego wykonania umowy. Zamawiający prosi o dokładne przeczytanie projektu umowy.**
4. Do treści §5 ust.4 projektu 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."  **Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.**
5. Do §6 ust. 1 projektu umowy: Wskazanie w §6 ust. 1 terminu 60 dni na odstąpienie od umowy w razie wystąpienia istotnych okoliczności powodujących, że wykonanie umowy nie leży w interesie publicznym jest sprzeczne z regulacją art. 145 ust. 1 Ustawy PZP i będzie dotknięte sankcją nieważności. W związku z powyższym prosimy o zmianę jego brzmienia poprzez wskazanie 30-dniowego terminu na złożenie oświadczenia o odstąpieniu od umowy.  **Odp.: Zamawiający wyraża zgodę na zmianę.**
6. Do treści §1 ust.5 i §7 ust.4 projektu umowy: Zamawiający zastrzega sobie możliwość zmian ilościowych przedmiotu umowy, ale nie określił ich warunków, m.in. nie wskazał w jakich okolicznościach zmiana mogłaby mieć miejsce, nie wskazał w żaden sposób granic zmian ilościowych odnośnie pozycji itp. Zgodnie z art. 144 ust. 2, w związku z art. 144 ust. 1-1b, 1d, 1e Ustawy PZP, brak określenia warunków zmiany umowy będzie przesądzać o nieważności zapisów z §1 ust.5 i §7 ust.4 projektu umowy. Czy w związku z tym, Zamawiający odstąpi od tych zapisów w umowie?  **Odp.: Zamawiający w tych zapisach przewiduje możliwość ograniczenia zamawianej ilości leków w sytuacjach, których nie może przewidzieć ( np. w sytuacji zmniejszenia ilości pacjentów w programie lekowym, zmniejszenia ilości łóżek, itp.). Specyfika świadczonych usług przez Zamawiającego nie daje możliwości dokładnego oszacowania zamawianego przedmiotu zamówienia i każdy wykonawca jest tego świadomy.**
7. Czy Zamawiający zmniejszy wartość kary umownej określonej w par. 5.1 z 5% do wartości max. 0,2%? Obecna kara jest **rażąco wygórowana**.  **Odp.: Zamawiający wyraża zgodę na zmianę.**
8. Czy Zamawiający zmniejszy wartość kary umownej określonej w par. 5.2 z 20% do wartości max. 5%? Obecna kara jest **rażąco wygórowana**.  **Odp.: Zamawiający wyraża zgodę na zmianę.**

## ZP-19-075UN - LEKI 32

9. Czy Zamawiający w par. 7.2 wyłączy wzmiankę o par. 7.2.c, to jest wprowadzi automatyzm zmiany stawki VAT w dacie wejścia w życie stosownych przepisów? Zmiana ceny brutto winna następować automatycznie, bez konieczności uzyskiwania zgody Zamawiającego, gdyż ewentualna odmowa grozi Wykonawcy rażącą stratą. **Odp.: Zamawiający wyraża zgodę na zmianę.**

Powyższe odpowiedzi są wiążące i należy je uwzględnić przy sporządzaniu oferty w ramach niniejszego postępowania.

*„Należy zauważyć, że „Wyjaśnić można treść czegoś co istnieje, dodanie nowej możliwości nie jest wyjaśnieniem, lecz zmianą SIWZ, która winna powodować zmianę jego postanowień” (zob. wyrok z 28 marca 2011 r., KIO 545/11).*

*Przepis art. 38 ust. 1 Pzp odnosi się wyłącznie do sytuacji, gdy wykonawca nie rozumie treści SIWZ i w celu jej zrozumienia zwraca się do zamawiającego o jej wyjaśnienie. Takie rozumowanie art. 38 ust. 1 Pzp jest istotne, ponieważ przepisy Pzp nie obligują zamawiającego do obowiązku udzielania wyjaśnień, gdy wykonawca zwraca się do zamawiającego w innym celu niż wyjaśnienie treści SIWZ.*

*Reasumując, jeżeli z treści pisma (tzw. „wniosku”) wynika, że celem wykonawcy nie jest uzyskanie wyjaśnienia treści SIWZ, zamawiający nie odpowiada na takie pismo. Oczywiście z wyjątkiem przypadku, gdy wykonawca w piśmie żąda zmiany treści SIWZ.”*