

**UNIWERSYTECKI DZIECIĘCY SZPITAL KLINICZNY**  
**im. L. Zamenhofs w Białymstoku**

15-274 Białystok, ul. Waszyngtona 17; tel. (85)7450595, fax (85) 7450595

Białystok, 02.01.2023 r.

**Wszyscy uczestnicy  
postępowania przetargowego**

**PN-57/22/1/2**

**Dotyczy: przetargu nieograniczonego PN-57/22/1 – Dostawa leków i substancji recepturowych**

Informujemy, iż do Zamawiającego wpłynęły zapytania o przytoczonej poniżej treści:  
na mocy art. 135 ust. 1 - 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 2019, z późn. zm.) udzielamy **wyjaśnień do treści specyfikacji warunków zamówienia.**

**Treść pytań:**

**Pytanie nr 1:** Szanowni Państwo, mając na uwadze prognozowaną wartość kontraktu dla Pakietu 5 zwracam się do Zamawiającego z prośbą o modyfikację zapisów dotyczących §5 ust. 1b tiret 2 wzoru umowy poprzez jej obniżenie do 0,01% wartości umowy brutto. Zaproponowana wysokość kary jest rażąco wygórowana.

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje wysokość kary.**

**Pytanie nr 2:** Do §1 ust. 11 wzoru umowy: Prosimy o wskazanie w §1 ust. 11 dalszych elementów klauzuli waloryzacyjnej wynagrodzenia Wykonawcy ze względu na dyspozycję zawartą w przepisach art. 439 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. 2022 poz. 1710 ze zm.), która zobowiązuje do zawierania w umowach, których przedmiotem są dostawy, zawartych na okres dłuższy niż 6 miesięcy, postanowień dotyczących zasad wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia. Mając na uwadze, że wskazana umowa będzie zawarta z wykonawcą na okres 24 miesięcy, z możliwością jej przedłużenia do czasu wyczerpania jej wartości, istotnym jest odzwierciedlenie zmian ekonomicznych, które mogą następować w czasie realizacji umowy (w szczególności zmian powodowanych zmianą wskaźnika inflacji). Wskazana waloryzacja byłaby wymagana, gdyż niewątpliwym jest, że koszty nabycia produktów od dostawców jak i koszty realizacji usługi do zamawiającego będą podlegać zmianie. W konsekwencji, waloryzacja wynagrodzenia Wykonawcy przyczyniłaby się do zachowania równowagi finansowej oraz oddawałaby rzeczywiste realia kosztów wykonania danego zamówienia publicznego jak i byłaby odzwierciedleniem zasady uczciwości kupieckiej w realiach zawieranej umowy.

**Odpowiedź: Zamawiający dodaje w §1 ust. 11 wzoru umowy podpunkt e) w brzmieniu:**

***„Strony dopuszczają ponadto możliwość zmian wynagrodzenia w szczególności zmian cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia w przypadku gdy wzrost cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia wzrosną powyżej 10% wartości cen lub kosztów związanych z realizacją zamówienia w stosunku do cen i kosztów związanych z realizacją zamówienia ustalonych na dzień podpisania umowy. Na Wykonawcy spoczywa obowiązek wykazania okoliczności skutkujących koniecznością zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia. Powyższa zmiana nie może nastąpić wcześniej niż 6 m-cy od daty podpisania umowy.”***

**Pytanie nr 3:** Do §1 ust. 15 wzoru umowy: Wnosimy o zmianę zapisu w §1 ust. 15 umowy poprzez zwiększenie minimalnego zakresu zrealizowania umowy do wartości minimum 70%. Wskazujemy, że wskazany próg realizacji minimum 20%, wypacza ekonomiczny sens zawarcia umowy oraz jest niezgodny z przepisami ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2021 poz. 1129 ze zm.), gdyż 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) PZP.

**Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.**

**Pytanie nr 4:** Do §1a ust. 3 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z umowy treści §1a ust. 3 jako bezprawnie umożliwiającej wprowadzanie istotnych zmian w treści zawartej umowy przetargowej, z pominięciem, wynikającej z art. 454 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tj. j. Dz. U. z 2021, poz. 1129 z późn. zm.), konieczności przeprowadzenia nowego postępowania w sprawie zamówienia publicznego. Wskazujemy ponadto, że wykonawca zamówienia publicznego nie będący stroną postępowania centralnego nie może ponosić konsekwencji ustalonych w niej warunków handlowych. Podkreślamy, że zapis dotyczący dostosowywania cen do wyników przeprowadzanych postępowań wspólnych, jest niezgodny z wymogami zawartymi w art. 99 ust. 1 PZP, który nakazuje przygotowanie opisu przedmiotu zamówienia w sposób jednoznaczny oraz wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń z uwzględnieniem wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty. Tymczasem wymóg zawarty w §1a ust. 3 wzoru umowy skutkuje brakiem możliwości skalkulowania cen do oferty przetargowej, ponieważ wykonawca zamówienia, nie posiada żadnej wiedzy w zakresie zarówno wysokości (zakresu) jak i częstotliwości zmian cen wprowadzanych w wyniku ewentualnie przeprowadzanych postępowań centralnych.

**Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.**

**Pytanie nr 5:** Do §2 ust. 1 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu dostawy produktów sprowadzanych w ramach importu docelowego do 21 dni od dnia złożenia zamówienia?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody. Zgodnie z SWZ.**

**Pytanie nr 6:** Do §2 ust. 9 wzoru umowy. Prosimy o zmianę brzmienia treści §2 ust. 9 na: „Zamawiający zastrzega sobie prawo zwrotu leku w terminie 5 dni roboczych od daty dostawy (...).”.

**Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.**

**Pytanie nr 7:** Do §2 ust. 12 wzoru umowy. Skoro Zamawiający przewiduje dostawy sukcesywne, zgodne z bieżącym zapotrzebowaniem, czyli nie przewiduje konieczności dłuższego przechowywania zamówionych produktów w magazynie apteki szpitalnej, to dlaczego wyznacza warunek 12-miesięcznego okresu ważności zamówionych towarów? Wskazujemy przy tym, że zgodnie z Prawem farmaceutycznym produkty lecznicze do ostatniego dnia terminu ważności są pełnowartościowe i dopuszczone do obrotu. W związku z powyższym prosimy o dopisanie do §2 ust. 12 wzoru umowy następującej treści: "Dostawy produktów z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę na nie musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego."

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści zapisu.**

**Pytanie nr 8:** Do §5 ust. 1 lit. b) tiret pierwsze wzoru umowy. W zakresie wysokości kary naliczanej w przypadku zamówień w trybie na ratunek, czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wymiaru kary do 0,1% wartości niezrealizowanej dostawy za każdą godzinę zwłoki?

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści umowy.

**Pytanie nr 9:** Do §5 ust. 1 lit. b) wzoru umowy: Czy okoliczności wskazane w §5 ust.1 lit. b) wzoru umowy jako przypadki nienależytego wykonania umowy, skutkujące obowiązkiem zapłaty kary umownej przez Wykonawcę stanowią katalog zamknięty tych okoliczności? Zważywszy na fakt, iż warunkiem prawidłowo i skutecznie zastrzeżonej kary umownej jest precyzyjne i konkretnie wskazanie obowiązku strony, którego nienależyte wykonanie rodzi obowiązek zapłaty kary umownej. Zamawiający wskazał, że obowiązek zapłaty kary umownej będzie dotyczył przypadków nienależytego wykonania umowy, nie wskazując jednak zamkniętego ich katalogu, a wskazując, iż może się przejawiać „np. przez niezgodność dostawy z fakturą, ...”. Określenie „na przykład” czyni tą klauzulę nieskuteczną, gdyż Wykonawca nie ma w istocie wiedzy jakie jeszcze okoliczności mogą powodować wystawienie przez Zamawiającego not obciążeniowych.


**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapis umowy.

**Pytanie nr 10:** Do §5 ust. 1 lit. b) tiret drugie wzoru umowy. Czy Zamawiający zmodyfikuje brzmienie §5 ust. 1 lit. b) tiret drugie wzoru umowy poprzez przyjęcie naliczania kary umownej od wartości brutto poszczególnej dostawy, a nie wartości brutto umowy tj. analogicznie jak w brzmieniu §5 ust. 1 lit. b) tiret pierwszym wzoru umowy (kara liczona od wartości brutto niezrealizowanej w terminie dostawy)? Prosimy także o obniżenie wymiaru kary umownej do wysokości 1%.

**Odpowiedź:** Zgodnie z SWZ.

**Pytanie nr 11:** Do §5 ust. 1 lit. c) wzoru umowy. Prosimy o dodanie słów: „, pod warunkiem, że potrącana kara umowna będzie miała charakter bezsporny oraz wymagalny, a możliwość dokonania potrącenia wynikała będzie z aktualnych oraz powszechnie obowiązujących norm prawnych.”.

**Odpowiedź:** Zgodnie z SWZ.

KIEROWNIK  
Sekcji Zamówień Publicznych  
  
mgr Iwona Kisiel

