

Gliwice, dnia 23 grudnia 2022 r.

DO/DZ-381-1-64/22

**DO WSZYSTKICH  
ZAINTERESOWANYCH**

dot.: przetargu nieograniczonego ogłoszonego w Suplemencie do Dziennika Urzędowego Unii Europejskiej z dnia 19.12.2022 r. pod nr 2022/S 244-705700, którego przedmiotem zamówienia są sukcesywne dostawy leków dla Narodowego Instytutu Onkologii im. Marii Skłodowskiej-Curie - Państwowego Instytutu Badawczego Oddziału w Gliwicach

**WYJAŚNIENIE TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA**

*Szanowni Państwo,*

Działając na podstawie art. 135 ust.6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. 2022, poz. 1710 ze zm.) Zamawiający udostępnia poniżej treść zapytań do Specyfikacji Warunków Zamówienia wraz z wyjaśnieniami.

**Pytanie 4**

Do §2 ust. 2 wzoru umowy: Wnosimy o zmianę zapisu §2 ust. 2 wzoru umowy poprzez zwiększenie minimalnego zakresu zrealizowania umowy do wartości 70%, gdyż próg realizacji minimum 10%, 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

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

---

**Pytanie 5**

2. Do §2 ust. 3 wzoru umowy: Prosimy o modyfikację treści §2 ust. 3, poprzez skonkretyzowanie granicznych wartości dla poszczególnych pozycji asortymentowych, jakie Zamawiający zamierza zrealizować, np. poprzez podanie, że zmiany ilości produktów określonych w formularzu asortymentowo – cenowym mogą ulec zmniejszeniu lub zwiększeniu w granicach +/- 20%, przy czym przez takie sformułowanie Zamawiający będzie rozumiał możliwość zamówienia o 20% mniejszych lub o 20% większych ilości, każdego z zamówionych asortymentów. Aktualna treść §2 ust. 3 wzoru umowy jest na tyle ogólna, że na jej podstawie wykonawcy nie są w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia w zakresie jego poszczególnych pozycji asortymentowych, a tym samym dokonać prawidłowej kalkulacji cen na potrzeby składanej oferty.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 6**

3. Do §4 ust. 3 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu realizacji zamówienia w trybie cito do 10 godzin od chwili złożenia zamówienia?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody. Zamawiający informuje jednocześnie, iż termin „na ratunek życia” obejmuje leki, których podanie musi nastąpić niezwłocznie i nie nadużywa tego zapisu w umowie.

**Pytanie 7**

4. Do §4 ust. 12-15 wzoru umowy: Prosimy o usunięcie z umowy zapisów §4 ust. 12-15, które według naszej opinii są niezgodne ze społeczno-gospodarczym celem zawieranej umowy. Powyższe zapisy przenoszą w całości odpowiedzialność na wykonawcę za leki zakupione i niewykorzystane, refundowane przez NFZ, a których to cena może ulec zmianie w wyniku decyzji Ministerstwa Zdrowia. Wykonawca nie ma wpływu na poziom zamówień, wykorzystanie produktów leczniczych przez Zamawiającego jak również na decyzje refundacyjne Ministra Zdrowia

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

---

**Pytanie 8**

5. Do §5 ust. 2 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu uzupełnienia braków ilościowych przy dostawach na cito do 10 godzin od chwili otrzymania zgłoszenia?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody. Zamawiający informuje jednocześnie, iż termin „na ratunek życia” obejmuje leki, których podanie musi nastąpić niezwłocznie i nie nadużywa tego zapisu w umowie.

---

**Pytanie 9**

6. Do §5 ust. 3 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu wymiany towaru reklamowanego na wolny od wad dostarczanego w trybie cito do 12 godzin od chwili zgłoszenia nieprawidłowości?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody. Zamawiający informuje jednocześnie, iż termin „na ratunek życia” obejmuje leki, których podanie musi nastąpić niezwłocznie i nie nadużywa tego zapisu w umowie.

---

**Pytanie 10**

7. Do §5 ust. 6 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wymiaru kary umownej za niedotrzymanie nowego terminu realizacji dostawy do wysokości 5% wartości brutto niezrealizowanej w terminie dostawy lub jej części?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

---

**Pytanie 11**

8. Do §6 ust. 2 pkt 1-3 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na naliczanie ewentualnej kary za opóźnienie w realizacji dostawy, za opóźnienie w uzupełnieniu braków ilościowych oraz za opóźnienie w dostawie asortymentu wolnego od wad w wysokości 0,5% wartości brutto niezrealizowanej w terminie/brakującej/wadliwej części dostawy częściowej za każdy dzień zwłoki przy dostawie zwykłej lub 0,2% wartości brutto niezrealizowanej w terminie/brakującej/wadliwej części dostawy częściowej za każdą godzinę zwłoki przy dostawie na cito?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody. Zamawiający informuje jednocześnie, iż termin „na ratunek życia” obejmuje leki, których podanie musi nastąpić niezwłocznie i nie nadużywa tego zapisu w umowie.

---

**Pytanie 12**

9. Do §6 ust. 3 wzoru umowy: Prosimy o dodanie słów: „, pod warunkiem, że potrącana kara umowna będzie miała charakter bezsporny oraz wymagalny, a możliwość dokonania potrącenia wynikać będzie z aktualnych oraz bezwzględnie obowiązujących norm prawnych.”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

---

**Pytanie 13**

10. Do §8 ust. 15 lit. d) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zwiększenie maksymalnej wartości zmiany wynagrodzenia w taki sposób, aby wynosiła ona łącznie 10%?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

---

**Pytanie 14**

11. Do §9 ust. 2 pkt 4 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z wzoru umowy treści §9 ust. 2 pkt 4. W uzasadnieniu swojego stanowiska wskazujemy, że powyższe zapisy w sposób rażąco naruszają równowagę stron, dając Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia, 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, stanowią nadużycie pozycji dominującej przez Zamawiającego i jako takie stanowią klauzulę abuzywną w świetle art. 433 pkt 4 ustawy PZP

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

---

Wyjaśnienia są wiążące dla wszystkich Wykonawców ubiegających się o zamówienie.



Z-CADYREKTORA  
ds. Administracyjno-Technicznych  
  
mgr Zdzisław Tarasiewicz

nr kier. 00/12.

