** Wojewódzki Zespół Zakładów Opieki Zdrowotnej**

 **Centrum Leczenia Chorób Płuc i Rehabilitacji w Łodzi**

91-520 Łódź, ul. Okólna 181

Centrala telefoniczna: /42/ 617 72 11; fax.: /42/ 659 03 18; Sekretariat: /42/ 659 00 11

email: clchp@centrumpluc.com.pl [www.centrumpluc.com.pl](http://www.centrumpluc.com.pl)

BDO 000035986 KRS 0000192656

 Łódź, dnia 26.09.2024 r.

l.dz. WZZOZCLChPłiR/ZP/25-1/24

*Dotyczy: przetargu nieograniczonego na sukcesywną dostawę preparatów do żywienia dojelitowego*

*do Wojewódzkiego Zespołu Zakładów Opieki Zdrowotnej Centrum Leczenia Chorób Płuc i Rehabilitacji w Łodzi, ul. Okólna 181­­­­­­­­­­­­­­­­­­­­­­*

***Znak sprawy: 25/ZP/PN/24***

**Odpowiedzi na zapytania dotyczące treści SWZ**

Wojewódzki Zespół Zakładów Opieki Zdrowotnej Centrum Leczenia Chorób Płuc i Rehabilitacji w Łodzi na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t. jedn. Dz. U.

z 2024., poz. 1320) udziela odpowiedzi na zadane przez Wykonawcę pytania dotyczące zapisów treści SWZ

do w/w postępowania.

**Pytanie 1, dot. wzoru umowy §2 ust. 11:** Prosimy o modyfikację treści §2 ust. 11 wzoru umowy, 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 produktów. Aktualna treść §2 ust. 11 wzoru umowy jest na tyle

ogólna i nieprecyzyjna, że na jej podstawie wykonawcy nie są w stanie określić faktycznej wielkości

przedmiotu zamówienia w zakresie poszczególnych pozycji asortymentowych, a tym samym, nie są w

stanie dokonać prawidłowej kalkulacji cen na potrzeby składanej oferty.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację treści § 2 ust. 11 wzoru umowy, podtrzymuje zapisy SWZ.**

**Pytanie 2, dot. wzoru umowy §6 ust. 10 lit. e**): Prosimy o wykreślenie treści §6 ust. 10 lit. e) wzoru umowy ze

względu na to, że wskazane 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

umowy, 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 2023 poz. 1605 ze zm.). Niniejsza argumentacja znajduje 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 oraz stanowią klauzulę abuzywną w świetle art. 433 pkt 4 ustawy PZP.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie treści §6 ust. 10 lit. e) z wzoru umowy, podtrzymuje zapisy SWZ.**

**Pytanie 3, dot. wzoru umowy** **§6 ust. 11 pkt 1 wzoru umowy**: Wnosimy o obniżenie do 3% minimalnego progu uprawniającego do ubiegania się o zmianę wynagrodzenia. Wskazujemy przy tym, że proponowany przez Zamawiającego próg 10% spowodować może konieczność ponoszenia rażących strat 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 modyfikuje treść §6 ust. 11 pkt. 1 wzoru umowy, który otrzymuje brzmienie:**

*„§ 6 ust. 11. Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w przypadku zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia (waloryzacja w oparciu o art. 439 ustawy Pzp),*

*przy zachowaniu następujących warunków:*

*1) wysokość wynagrodzenia Wykonawcy może ulec zmianie w przypadku gdy doszło do wzrostu kosztów realizacji Umowy a zmiana 12 miesięcznego wskaźnika cen towarów (materiałów) i usług konsumpcyjnych, ogłaszanego w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego za miesiąc poprzedzający miesiąc kalendarzowy w którym złożony zostanie wniosek Wykonawcy o zmianę wynagrodzenia przekroczy 7%”.*

**Pytanie 4, dot. wzoru umowy §6 ust. 11:** Prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o §6 ust. 11 wzoru umowy,

zarówno Wykonawca jaki i Zamawiający nabędą uprawnienie do rozwiązania w tej części umowy, za

porozumieniem stron, z zachowaniem jednomiesięcznego okresu wypowiedzenia, bez obowiązku

ponoszenia z tego tytułu kar umownych.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody, podtrzymuje zapisy SWZ.**

**Pytanie 5, dot. §7 ust. 1 lit. a) wzoru umowy**: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postanowienia

dotyczącego wysokości kary umownej z tytułu zwłoki w prawidłowej realizacji każdorazowej dostawy w

taki sposób, aby wynosiła ona 0,05% wartości brutto towaru, którego opisywana zwłoka dotyczy, za

każdą godzinę zwłoki? Zwracamy przy tym uwagę na niewspółmierność kar przewidzianych w umowie.

Kupującemu za opóźnienie świadczenia pieniężnego może zostać naliczona kara w wysokości nie

większej niż 13,75% w skali roku, liczona od kwoty, której dotyczy opóźnienie, a dla Sprzedającego

przewidziana jest kara w wysokości 26 280% w skali roku (3% x 24h x 365 dni) za opóźnienie świadczenia

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody, podtrzymuje zapisy SWZ.**

**Pytanie 6, dot. wzoru umowy §7 ust. 1 lit. c):** Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postanowienia

dotyczącego wysokości kary umownej z tytułu zwłoki w wypełnieniu zobowiązań z tytułu reklamacji w taki

sposób, aby wynosiła ona 1% wartości brutto towaru, którego opisywana zwłoka dotyczy, za każdy dzień

zwłoki? Zwracamy przy tym uwagę na niewspółmierność kar przewidzianych w umowie. Kupującemu za

opóźnienie świadczenia pieniężnego może zostać naliczona kara w wysokości nie większej niż 13,75% w

skali roku, liczona od kwoty, której dotyczy opóźnienie, a dla Sprzedającego przewidziana jest kara w

wysokości 1095% w skali roku (3% x 365 dni) za opóźnienie świadczenia.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody, podtrzymuje zapisy SWZ.**

**Pytanie 7, dot. §2 ust. 1 wzoru umowy użyczenia (dotyczy pakietu 1):** Prosimy o obniżenie kary za opóźnienie w dostarczeniu przedmiotu użyczenia do wysokości 50,00 zł za każdy dzień zwłoki.

**Odpowiedź: Zamawiający modyfikuje treść §2 ust. 1 wzoru umowy użyczenia (dotyczy pakietu 1), który otrzymuje brzmienie:**

*„§ 2 ust. 1. Przedmiot użyczenia zostanie dostarczony do siedziby Biorącego w użyczenie, w ciągu maksymalnie 2 dni kalendarzowych, licząc od dnia obowiązywania umowy, pod rygorem naliczenia kary umownej za zwłokę*

*w wysokości 50,00 zł za każdy rozpoczęty dzień zwłoki”.*

**Pytanie 8, dot. §5 ust. 2 wzoru umowy użyczenia (dotyczy pakietu 1):** Prosimy o obniżenie kary za opóźnienie w dostarczeniu przedmiotu użyczenia zgodnego z umową do wysokości 10,00 zł za każdą godzinę zwłoki.

**Odpowiedź: Zamawiający modyfikuje treść §5 ust. 2 wzoru umowy użyczenia (dotyczy pakietu 1), który otrzymuje brzmienie:**

***„*** *§ 5 ust. 2.**Jeżeli Biorący w używanie stwierdzi jakąkolwiek niezgodność dostarczonego Przedmiotu użyczenia*

*z przedmiotem zamówienia określonym w § 1 niniejszej umowy, bądź stwierdzi, że dostarczone pompy*

*nie znajdują się w stanie przydanym do umówionego użytku, Użyczający zobowiązany jest w terminie 24 h*

*do dostarczenia Przedmiotu użyczenia zgodnego z niniejszą Umową, pod rygorem zapłaty kary umownej*

*w wysokości 30, 00 zł za każdą rozpoczętą godzinę zwłoki”.*

**Pytanie 9, dot. §8 ust. 3 wzoru umowy użyczenia (dotyczy pakietu 1):** Prosimy o wykreślenie zapisów o karze

 z §8 ust. 3 jako niezgodnych z normami współżycia społecznego i będących nadużyciem prawa ze strony Zamawiającego a co za tym idzie nie zasługujących na ochronę prawną. Wyjaśniamy, że rolą kar

w zamówieniach publicznych jest ochrona interesów Zamawiającego w zakresie prawidłowych i terminowych dostaw przedmiotu zamówienia. Zamawiający nie może zastrzegać kar umownych za realizację uprawnień podmiotowych wykonawcy jak również nie związanych z realizacją przedmiotu zamówienia. Za takim rozumieniem przepisów przemawiają orzeczenia Krajowej Izby Odwoławczej o sygnaturach: KIO 2397/13 i KIO 487/14.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie treści §8 ust. 3 z wzoru umowy użyczenia (dotyczy pakietu 1), podtrzymuje zapisy SWZ.**

**Pozostałe zapisy SWZ pozostają bez zmian.**

 *Kierownik*

 *Działu Zamówień Publicznych*

 *Marzena Kolasa*