

Katowice, dn. 15.04.2024r.

WYJAŚNIENIA DO TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w przetargu nieograniczonym na dostawę leków 6, Nr sprawy: ZP-24-028UN.

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, Pakiet nr 11

Czy Zamawiający ma na myśli dawkę 10 mg/ml w ampułce o pojemności 20 ml?

Odp.: Zamawiający koryguje omyłkę w następujący sposób:

Było: postać: fiolka po 20ml, dawka: 20mg/ml.

Jest: postać: fiolka po 20ml, dawka: 10mg/1ml.

Skorygowany załącznik nr 11 (Pakiet nr 11) w załączeniu.

UWAGA!!! Złożenie wraz z ofertą formularza asortymentowo – cenowego dla pakietu numer 11 sprzed modyfikacji skutkować będzie odrzuceniem oferty na podstawie art. 226 ust. 1 pkt. 5 ustawy Pzp.

Pytanie 2, Pakiet nr 11

Czy Zamawiający ma na myśli dawkę 20mg/ml w fiolce o pojemności 50 ml ?

Odp.: Zgodnie z odpowiedzią na pytanie nr 1.

Pytanie 3, § 4 ustęp 1 umowy

Wnosimy o obniżenie kary umownej na 1% wartości brutto niedostarczonego przedmiotu umowy za każdy dzień zwłoki.

Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany w projekcie umowy.

Pytanie 4, § 4 ustęp 2 umowy

Czy Zamawiający wyrazi zgodę zmianę wysokości kary umownej na 10%?

Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany w projekcie umowy.

Pytanie 5, § 2 ustęp 10 a umowy

Czy Zamawiający wydłuży termin do rozpatrzenia reklamacji przez Wykonawcę do 7 dni roboczych? Zgłoszona reklamacja wymaga rozpatrzenia z uwzględnieniem i tu np. *wyjaśnień firmy kurierskiej dostarczającej leki bądź zbadania jakościowo wadliwego towaru*, a następnie (przy uwzględnieniu reklamacji) dostarczenia towaru. Wykonanie tego w krótszym czasie jest niemożliwe

Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na wydłużenie terminu rozpatrzenia reklamacji.

Pytanie 6, §4 ust. 1 wzoru umowy

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kary 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?

Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany w projekcie umowy.

Pytanie 7, §4 ust. 2 wzoru umowy

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kary za odstąpienie od umowy do wysokości 10% wartości niezrealizowanej części umowy?

Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany w projekcie umowy

Pytanie 8, §5 ust. 3 wzoru umowy

Wskazujemy, że zapisy §5 ust. 3 wzoru umowy są nazbyt ogólne oraz nieprecyzyjne, gdyż 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. Powyższe zapisy w sposób rażący naruszają równowagę stron, 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 ze zm.). Ponadto, wykonawca zamówienia publicznego nie jest stroną

umowy Zamawiającego z NFZ, nie ma wpływu na decyzje dotyczące finansowania procedur medycznych przez NFZ i w związku z tym nie może być obarczany ryzykiem nieprzewidywalnej konieczności rozwiązania umowy w związku ze zmniejszeniem lub odstąpieniem od finansowania procedury medycznej przez NFZ. 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.

Odp.: Zamawiający wskazał precyzyjne zapisy umożliwiające prawidłową kalkulację ceny i żadnym zapisem nie naruszył równowagi stron.

Pytanie 9, §9 ust. 2 lit. a-f) wzoru umowy

Prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o §9 ust. 2 wzoru umowy, zarówno Wykonawca jak 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.

Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany w projekcie umowy.

Pytanie 10, §9 ust. 2 wzoru umowy

Prosimy o wykreślenie z wzoru umowy §9 ust. 2. W uzasadnieniu swojego stanowiska wskazujemy, że powyższe zapisy w sposób rażąco 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 2022 poz. 1710 ze 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.

Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany w projekcie umowy.