

Toruń, dn. 24 marca 2023 r.

L.dz. SSM.DZP.200.16.2023

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publiczne w trybie podstawowym na dostawę leków.

W związku ze skierowanymi przez Wykonawcę w dniu 23.03.2023 r. pytaniami do SWZ Specjalistyczny Szpital Miejski im. M. Kopernika w Toruniu informuje o ich treści i udzielonej na nie odpowiedzi.

Pytanie

1. Do §3 ust.8 wzoru umowy. Prosimy o dodanie słów zgodnych z art. 552 k.c.: "... z wyłączeniem powołania się przez Dostawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru Kupującemu."

Odpowiedź na pytanie

Zgodnie z SWZ.

Pytanie

2. Do §5 ust.2 wzoru umowy. Prosimy o dopisanie do §5 ust.2 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 na pytanie

Zgodnie z SWZ.

Pytanie

3. Do §6 ust.2 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę sposobu obliczania kary umownej zastrzeżonej w §6 ust.2 wzoru umowy w taki sposób, aby wynosiła 5% wartości brutto niezrealizowanej części umowy?

Odpowiedź na pytanie

Zgodnie z SWZ.

Pytanie

4. Do §8 ust.5 wzoru umowy. Prosimy o informację, czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy oraz braku możliwości dostarczenia zamiennika produktu w cenie przetargowej (bo np. będzie to groziło rażąco stratą dla Wykonawcy), Zamawiający wyrazi zgodę na sprzedaż w cenie zbliżonej do rynkowej lub wyłączenie tego produktu z umowy bez konieczności ponoszenia kary przez Wykonawcę?

Odpowiedź na pytanie

Zgodnie z SWZ.

Pytanie

5. Do §9 ust.2 i ust.3 wzoru umowy. Prosimy o zmianę treści §9 ust.2 wzoru umowy poprzez usunięcie postanowienia ustanawiającego, że Strony dokonają zmiany wynagrodzenia Wykonawcy jeśli „wskaźnik GUS” będzie wyższy niż 6% w stosunku do poprzedniego kwartału, co oznacza, że ewentualna waloryzacja wynagrodzenia będzie mogła być przeprowadzona tylko w przypadku gdy „wskaźnik GUS” przekroczy 24% w skali roku. Wskazujemy przy tym, że przekroczenie takich wskaźników wydaje się nierealne i niezgodne z prognozami ekonomicznymi. Aktualny „wskaźnik GUS” za rok 2022 r. wynosi 18,2%, co jest rekordowym wskaźnikiem inflacji, niespotykanym od co najmniej 26 lat w Polsce. Warunek powyższy (6% w stosunku kwartalnym) powinien zostać zmieniony poprzez zastąpienie go postanowieniem przewidującym, że wartość ww. poziomu zmiany cen materiałów i kosztów wykonania zamówienia (wskaźnik GUS) wyniesie co najmniej 5% za poprzedni rok. Uzasadniając powyższe w pierwszej kolejności wskazać należy, że §9 ust.2 wzoru umowy, ustanawiający poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia na 6% (tj. 24% licząc rok do roku), w żadnym stopniu nie zapewnia ekwiwalentności

świadczeń stron umowy oraz nie niweluje ryzyk związanych ze zmianą kosztów wykonania zamówienia publicznego, co przy aktualnym poziomie inflacji (ponad 18% w skali roku) nieuchronnie prowadzi do uznania, że narusza on istotę waloryzacji, zasady uczciwej konkurencji oraz postulat równego traktowania stron stosunku zobowiązaniowego. Przy obecnym kształcie ww. postanowienia Wykonawca musi zatem z góry założyć, że w przypadku wzrostu kosztów realizacji umowy np. o 23% (co stanowi kolosalną wartość, zwłaszcza uwzględniając niskie marże w zamówieniach publicznych - z reguły nie wyższe niż 5%) jego wynagrodzenie nie zostanie zwiększone. Tak znaczne ograniczenie możliwości waloryzacji wynagrodzenia w umowie jest przejawem nadużycia przez Zamawiającego dominującej pozycji w postępowaniu oraz powoduje, że ustawowe prawo wykonawcy zamówienia do waloryzacji wartości zamówienia jest jedynie pozorne, w związku z czym kwestionowane postanowienie winno zostać zmienione w zaproponowany sposób.

Odpowiedź na pytanie

Zgodnie z art. 436 pkt 4 lit. b) uPzp zasady wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia w przypadku zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę powinny obligatoryjnie zostać określone w przypadku umów zawieranych na okres dłuższy niż 12 miesięcy. W przypadku przedmiotowej umowy zawarcie takiego postanowienia w jej treści jest fakultatywne i zależy od decyzji Zamawiającego

Pytanie

6. Do §9 ust. 5 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na określenie maksymalnego poziomu wartości zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza do łącznie 14% w stosunku do wartości całkowitego wynagrodzenia brutto wykonawcy?

Odpowiedź na pytanie

Zgodnie z SWZ.

Pytanie

8. Do §9 wzoru umowy. Prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o postanowienia §9 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.

Odpowiedź na pytanie

Zgodnie z SWZ.

Na podstawie art. 286 ust. 1 prawo zamówień publicznych Zamawiający modyfikuje treść SWZ w taki sposób, że:

- 1) w Rozdziale 21 – „Termin związania” wykreśla dotychczasowy zapis o następującej treści: „25.04.2023r.”, a w miejsce wykreślonego zapisu wprowadza nowy zapis o następującej treści: „27.04.2023 r.”,
- 2) w Rozdziale 20 – „Termin składania ofert, termin otwarcia ofert” w ust. 20.1 wykreśla dotychczasowy zapis o następującej treści: „27.03.2023 r. do godz. 08:00”, a w miejsce wykreślonego zapisu wprowadza nowy zapis o następującej treści: „29.03.2023 r. o godz. 08:00”,
- 3) w Rozdziale 20 – „Termin składania ofert, termin otwarcia ofert” w ust. 20.2 wykreśla dotychczasowy zapis o następującej treści: „27.03.2023 r. o godz. 08:30”, a w miejsce wykreślonego zapisu wprowadza nowy zapis o następującej treści: „29.03.2023 r. o godz. 08:30”.

Pozostałe warunki SWZ nie ulegają zmianie.