Toruń, dn. 14.10.2024 r.

L.dz. SSM.DZP.200.170.2024

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie podstawowym na „Dostawę leków (XVII)”.

W związku ze skierowanymi zapytaniami o wyjaśnienie treści SWZ Specjalistyczny Szpital Miejski im. M. Kopernika w Toruniu udziela, zgodnie z art. 284 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2024 r., poz. 1320), następujących wyjaśnień:

1. Dot. części nr 2 poz. 1 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie op. a' 10 szt.; przeliczenie ilości na 4 op. i podanie ceny jednostkowej za op.?

**Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.**

1. Dot. części nr 2 poz. 2 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie op. a' 10 szt.; przeliczenie ilości na 137 op. i podanie ceny jednostkowej za op.?

**Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.**

1. Dot. części nr 2 poz. 3 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie op. a' 25 szt.; przeliczenie ilości na 50 op. i podanie ceny jednostkowej za op.?

**Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.**

1. Dot. części nr 2 poz. 8 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie op. a' 10 szt. i przeliczenie ilości na 77 op.? Dziękuję Pozdrawiam

**Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.**

1. Do §4 ust. 3 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do §4 ust. 3 zdania: „(…), chyba że inne okoliczności uzasadniają wystawienie większej ilości faktur (np. odrębne faktury dla środków kontrolowanych, dla produktów przewożonych w niskiej temperaturze oraz dla produktów zamawianych w ramach różnych umów łączących Wykonawcę
z Zamawiającym). W takiej sytuacji nie zostanie naliczona kara umowna wskazana w §6 ust. 7 wzoru umowy."?

**Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.**

1. Do §5 ust. 2 wzoru umowy. Prosimy o dopisanie do §5 ust. 2 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: Zgodnie z SWZ.**

1. Do §6 ust. 1 pkt 2 wzoru umowy: Zważywszy na fakt, iż warunkiem prawidłowo i skutecznie zastrzeżonej kary umownej jest precyzyjne i konkretnie wskazanie obowiązku strony, którego niewykonanie lub nienależyte wykonanie rodzi obowiązek zapłaty kary umownej, prosimy
o wskazanie jakie okoliczności Zamawiający ma na myśli jako przypadki niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, skutkujące obowiązkiem zapłaty kary umownej przez Wykonawcę oraz ustanowienie konkretnego, zamkniętego katalogu tych okoliczności.

**Odpowiedź: Patrz modyfikacja SWZ.**

1. 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: Zgodnie z SWZ.**

1. 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 rażącą 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: Zgodnie z SWZ.**

1. Do §9 ust. 5 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na podniesienie maksymalnego poziomu wartości zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza do łącznie 15% w stosunku do wartości całkowitego wynagrodzenia wykonawcy?

**Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.**

1. Do §9 ust. 6 wzoru umowy. Prosimy o usunięcie zapisu o dołączaniu do wniosku o waloryzację szczegółowej kalkulacji kosztów, mających wpływ na przedmiotową zmianę, gdyżuzależnienie uruchomienia mechanizmu waloryzacji wynagrodzenia od przedłożenia przez Wykonawcę ww. dokumentów uznać należy za nieuprawnione w świetle art. 439 ust. 1 i 2 PZP. Zarówno
 w orzecznictwie, jak i w doktrynie wskazuje się, że zmiana wynagrodzenia winna być oparta
 o zmiany ceny materiałów lub kosztów określone wskaźnikiem obiektywnym, jednoznacznym, łatwo dostępnym, niezależnym od stron umowy, jak najbliżej związanym
z przedmiotem zamówienia (tak: E. Wiktorowska [w:] A. Gawrońska-Baran, A. Wiktorowski, P. Wójcik, E. Wiktorowska, Prawo zamówień publicznych. Komentarz aktualizowany, LEX/el. 2023, art. 439), np. wskaźnikiem cen towarów i usług konsumpcyjnych ogłaszanym
w komunikacie Prezesa GUS. Tym samym, podstawą do obliczenia zmiany wynagrodzenia powinien być **sam fakt zmiany wybranego wskaźnika**. Skorzystanie przez strony umowy
z wybranej metody indeksacji **nie może wymagać przeprowadzenia przez wykonawcę dodatkowych dowodów i wyjaśnień**, przedkładania ofert dostawców lub podwykonawców potwierdzających bezpośredni lub pośredni wpływ na koszty ponoszone przez wykonawcę
w związku z realizacją zamówienia w przypadku wzrostu lub zmniejszenia wielkości wskaźnika (tak: E. Wiatrowska… *op. cit.*). Poprzez wprowadzenie do PZP obligatoryjnego wymogu zawarcia w umowie postanowień o zasadach wprowadzenia zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy w przypadku zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia, ustawodawcy należy przypisać zamiar zastosowania **automatyzmu właściwego dla instytucji waloryzacji.** Ponadto, wymóg ten może stanowić **naruszenie tajemnicy przedsiębiorstwa**, gdyż zgodnie ze stanowiskiem dominującym w orzecznictwie KIO, tajemnicą przedsiębiorstwa mogą być objęte m.in. kalkulacje ceny ofertowej (sposób kalkulacji, przyjęte kwoty), dostawy (w tym ceny materiałów), stosowane rozwiązania organizacyjne.

**Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.**

1. 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 §9 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: Zgodnie z SWZ.**