

Zamawiający:

Samodzielny Publiczny Zakład

Opieki Zdrowotnej w Warce

ul. Piotra Wysockiego 12, 05-660 Warka

REGON: 670229643

NIP: 7971596128

**WYJAŚNIENIA I ZMIANA TREŚCI
Specyfikacji Warunków Zamówienia
(dalej jako: „SWZ”)**

Dotyczy: Postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym na podstawie art. 275 pkt 2) Ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (t.j. Dz. U. z 2024 r., poz. 1320 ze zm.) na zamówienie pn.: „**Sukcesywna dostawa szczepionek oraz leków**” (**Nr postępowania: ZP/01/02/2025**).

Zamawiający informuje, że w terminie określonym w art. 284 ust. 2 Ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (t.j. Dz. U. z 2024 r., poz. 1320 ze zm.) – dalej jako: ustawa PZP, Wykonawca zwrócił się do Zamawiającego z wnioskiem o wyjaśnienie treści SWZ.

W związku z powyższym zgodnie z art. 284 ust. 2 ustawy PZP zamawiający wskazuje treść pytań i udziela następujących wyjaśnień i jednocześnie działając na podstawie art. 286 ust. 1 ustawy PZP, wprowadza następujące zmiany treści SWZ.

Pytanie nr 1:

Do §1 ust. 11 wzoru umowy: Prosimy o modyfikację treści §1 ust.11, 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 §1 ust.11 jest na tyle ogólna, że na jej podstawie wykonawcy nie są w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia w zakresie jego poszczególnych pozycji asortymentowych oraz nie są w stanie dokonać prawidłowej kalkulacji na potrzeby składanej oferty.

W wyroku z dnia 17 listopada 2023 roku (sygn. akt: KIO 3212/23) Krajowa Izba Odwoławcza uwzględniła odwołanie wniesione przez wykonawcę Urtica Sp. z o.o. z siedzibą we Wrocławiu w postępowaniu prowadzonym przez Szpital Specjalistyczny im. E. Biernackiego w Mielcu na

dostawy produktów leczniczych oraz wyrobów medycznych, dotyczące analogicznych zapisów umownych, uznając za uzasadnione zarzuty naruszenia art. 99 ust. 1, art. 433 pkt 4, art. oraz 441 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. 2023 poz. 1605). KIO w wyżej przywołanym wyroku stwierdziła, że Zamawiający jest bezwzględnie zobowiązany wskazać minimalną ilość każdego zamawianego produktu, zgodnie z treścią wynikającą z art. 433 pkt 4 PZP, a także uznała, że Zamawiający ma bezwzględny obowiązek w sposób precyzyjny, zrozumiały oraz jednoznaczny wskazać w zakresie każdego zamawianego produktu, jego ilość, do której może zwiększyć zakres zamówienia w ramach korzystania z prawa opcji, co z kolei wynika z treści art. 441 ust. 1 PZP.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający **wyraża zgodę** na modyfikację.

W związku z powyższym Zamawiający **dokonuje zmiany § 1 ust. 11 Wzoru Umowy** stanowiącego Załącznik nr 5 do SWZ, o dotychczasowej treści:

„11. Podane w Załączniku nr 1 do Umowy ilości leków oraz/lub szczepionek są jedynie wielkościami szacunkowymi. Zamawiający zastrzega sobie prawo zmniejszenia lub zwiększenia ilości przedmiotu zamówienia określonego w Załączniku nr 1 do Umowy z zastrzeżeniem, iż umowa może zostać zrealizowana do łącznej wartości brutto określonej w § 4 ust. 1 Umowy. Faktyczna liczba zamówionych towarów jest uzależniona wyłącznie od potrzeb Zamawiającego i może ulec zmniejszeniu lub zwiększeniu, z uwzględnieniem postanowień ust. 12 niniejszego paragrafu oraz § 4 Umowy.”

i nadaje mu następujące nowe brzmienie:

„11. Podane w Załączniku nr 1 do Umowy ilości leków oraz/lub szczepionek są ilościami minimalnymi, do których zrealizowania Zamawiający jest zobowiązany. Zamawiający zastrzega sobie prawo opcji na zasadach określonych w § 4 Umowy;”

W związku z powyższym Zamawiający **wykreśla w § 1 dotychczasowy ust. 12**, a dotychczasowemu ust. 13 **nadaje się oznaczenie** ust. 12, dotychczasowemu ust. 14 **nadaje się oznaczenie** ust. 13, dotychczasowemu ust. 15 **nadaje się oznaczenie** ust. 14, dotychczasowemu ust. 16 **nadaje się oznaczenie** ust. 15, dotychczasowemu ust. 17 **nadaje się oznaczenie** ust. 16, dotychczasowemu ust. 18 **nadaje się oznaczenie** ust. 17.

Ponadto Zamawiający **dokonuje zmiany pkt 3.4. SWZ**, o dotychczasowej treści:

„3.4. Podane w Załączniku nr 4 do SWZ ilości leków oraz/lub szczepionek w poszczególnych częściach (Pakietach) są jedynie wielkościami szacunkowymi. Zamawiający zastrzega sobie prawo zmniejszenia lub zwiększenia ilości przedmiotu zamówienia określonego w Załączniku nr 4 do SWZ z zastrzeżeniem, iż umowa może zostać zrealizowana do łącznej wartości brutto określonej w § 4 ust. 1 Umowy. Faktyczna liczba zamówionych towarów jest uzależniona wyłącznie od potrzeb Zamawiającego i może ulec zmniejszeniu lub zwiększeniu, z uwzględnieniem postanowień pkt. 3.5. i pkt. 3.6. poniżej.”

i nadaje mu następujące nowe brzmienie:

„3.4. Podane w Załączniku nr 4 do SWZ ilości leków oraz/lub szczepionek w poszczególnych częściach (Pakietach) są wielkościami minimalnymi. Zamawiający zastrzega sobie prawo

zwiększenia ilości przedmiotu zamówienia określonego w Załączniku nr 4 do SWZ, z uwzględnieniem postanowień pkt. 3.5. i pkt. 3.6. poniżej.”

Zamawiający **dokonuje zmiany pkt 3.5. SWZ**, o dotychczasowej treści:

„3.5. Wykonawcy nie przysługują wobec Zamawiającego żadne roszczenia, w tym odszkodowawcze, z tytułu zrealizowania zamówienia poniżej wielkości i wartości określonej w Załączniku nr 4 do SWZ, przy czym Zamawiający gwarantuje, iż łączna wartość zamówień zrealizowanych w ramach umowy zawartej z Wykonawcą nie będzie mniejsza niż 50% wartości brutto ustalonej dla poszczególnych Pakietów, których dotyczyła będzie umowa.”

i nadaje mu następujące nowe brzmienie:

„3.5. Zamawiający gwarantuje, że wartość zamówień zrealizowanych w ramach umowy zawartej z Wykonawcą nie będzie mniejsza niż wynikająca z ilości minimalnej ustalonej dla poszczególnych Pakietów, których dotyczyła będzie umowa, o której mowa w pkt 3.4. SWZ oraz Załączniku nr 4 do SWZ.”

W związku z powyższym Zamawiający **dokonuje zmiany Załącznika nr 4 do SWZ, którego aktualna treść stanowi załącznik do niniejszego pisma oraz Załącznika nr 1 do Formularza ofertowego - Zestawienie cen jednostkowych (Formularz asortymentowo-cenowy), którego aktualna treść stanowi załącznik do niniejszego pisma.**

Pytanie nr 2:

Do §2 ust.2 projektu umowy. Prosimy o wskazanie dokładnej nazwy komórki organizacyjnej do której będą kierowane dostawy zamówionego asortymentu.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wyjaśnia, że dostawy zamówionego asortymentu będą kierowane do:

Leki (pakiet nr1) – komórka organizacyjna – Gabinet Zabiegowy. Osoba uprawniona do kontaktu: Henryka Maroszek tel. +48 670 29 54, adres e-mail: zozwarka@wp.pl.

Szczepionki(pakiety od nr 2 do nr 12) – komórka organizacyjna – Punk Szczepień. Osoba uprawniona do kontaktu: Mariola Dąbrowska tel. +48 670 29 64, adres e-mail: zozwarka@wp.pl.

W związku z powyższym Zamawiający **dokonuje zmiany § 2 ust. 2 Wzoru Umowy** stanowiącego Załącznik nr 5 do SWZ, o dotychczasowej treści:

„2. Dostawy będą realizowane w dni robocze od poniedziałku do piątku, z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy w godzinach od 8.00 do 14.30. Miejscem dostawy będzie siedziba Zamawiającego w Warce pod adresem: ul. Piotra Wysockiego 12, 05-660 Warka.”

i nadaje mu następujące nowe brzmienie:

„2. Dostawy będą realizowane w dni robocze od poniedziałku do piątku, z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy w godzinach od 8.00 do 14.30. Miejscem dostawy będzie siedziba Zamawiającego w Warce pod adresem: ul. Piotra Wysockiego 12, 05-660 Warka, do następujących komórek komórki organizacyjnych Zamawiającego:

- 1) Leki (pakiet nr1) – komórka organizacyjna – Gabinet Zabiegowy. Osoba uprawniona do kontaktu: Henryka Maroszek tel. +48 670 29 54, adres e-mail: zozwarka@wp.pl.

- 2) Szczepionki(pakiety od nr 2 do nr 12) – komórka organizacyjna – Punk Szczepień. Osoba uprawniona do kontaktu: Mariola Dąbrowska tel. +48 670 29 64, adres e-mail: zozwarka@wp.pl.”

Pytanie nr 3:

Do §3 ust. 7 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z §3 ust. 7 zdania: „Każdorazowa dostawa zamówionych towarów będzie dokumentowana dokumentem dostawy (WZ), zawierającym numer realizowanego zamówienia, wystawionym w sposób umożliwiający pełną i jednoznaczną identyfikację pod względem ilościowym i jakościowym dostawy”. Zgodnie z pkt. 5.8. Załącznika do Rozporządzenia Ministra Zdrowia z dnia 13 marca 2015r. w sprawie Wymagań Dobrej Praktyki Dystrybucyjnej (Dz.U. z 2015 r. poz. 381) „do dostawy dołącza się dokument zawierający datę, nazwę i postać farmaceutyczną produktu leczniczego, numer serii i datę ważności, dostarczaną ilość, nazwę i adres dostawcy, nazwę odbiorcy i jego adres, adres dostawy (adres, pod którym rzeczywiście znajdują się pomieszczenia magazynowe) oraz warunki transportu i przechowywania danych produktów leczniczych, a dokumentację prowadzi się w taki sposób, aby móc ustalić, gdzie w danym momencie rzeczywiście znajduje się produkt leczniczy”. Dokument, o którym mowa w ww. przepisie, zostaje zatwierdzony w stosunku do każdej hurtowni przez organy nadzoru farmaceutycznego. Faktem notoryjnym jest natomiast, że funkcję tego dokumentu spełniają w obrocie hurtownym lekami faktury VAT, na których podane są wszystkie dane identyfikacyjne leku, niezbędne m.in. w razie zaistnienia konieczności jego natychmiastowego wycofania. Wykonawcy jako hurtownie farmaceutyczne, są więc zobowiązani do dokumentowania każdej dostawy leków przy pomocy faktury VAT.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający **wyraża zgodę** na modyfikację.

W związku z powyższym Zamawiający **dokонуje zmiany § 3 ust. 7 Wzoru Umowy** stanowiącego Załącznik nr 5 do SWZ, o dotychczasowej treści:

„7. Każdorazowa dostawa zamówionych towarów będzie dokumentowana dokumentem dostawy (WZ), zawierającym numer realizowanego zamówienia, wystawionym w sposób umożliwiający pełną i jednoznaczną identyfikację pod względem ilościowym i jakościowym dostawy.”

i nadaje mu następujące nowe brzmienie:

„7. Każdorazowa dostawa zamówionych towarów będzie dokumentowana dokumentem zawierającym datę, nazwę i postać farmaceutyczną produktu leczniczego, numer serii i datę ważności, dostarczaną ilość, nazwę i adres dostawcy, nazwę odbiorcy i jego adres, adres dostawy (adres, pod którym rzeczywiście znajdują się pomieszczenia magazynowe) oraz warunki transportu i przechowywania danych produktów leczniczych.”

Pytanie nr 4:

Do §3 ust.10 projektu umowy. Prosimy o wydłużenie czasu na dostawę towaru z tytułu wniesionej reklamacji do dostawy w trybie pilnym do 24 godzin od złożenia reklamacji.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający **nie wyraża zgody** na modyfikację.

Pytanie nr 5:

Do §4 ust.4 wzoru umowy: Prosimy o modyfikację treści §3 wzoru umowy, poprzez skonkretyzowanie, że podana graniczna wielkość opcji (np.10%) odnosi się do poszczególnych pozycji asortymentowych, jakie Zamawiający zamierza zrealizować, w ten sposób, aby każdy z produktów określonych w formularzu asortymentowo-cenowym mógł zostać zamówiony w ilości maksymalnie o 10% większej niż pierwotnie zakładano każdego z zamówionych asortymentów. Zwracamy uwagę, że prawo opcji w obecnym brzmieniu w praktyce oznaczać może, że niektóre z wycenianych pozycji asortymentowych mogą nie ulec zwiększeniu wcale, zaś inne pozycje asortymentowe mogą zostać zwiększone o niczym nieograniczoną ilość, co stanowi naruszenie art. 441 ust. 1 oraz ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. 2023 poz. 1605).

Zgodnie z art. 441 ust. 1 ustawy PZP, aby skutecznie zastrzec prawo opcji, Zamawiający jest zobowiązany opisać to uprawnienie w postaci zrozumiałych, precyzyjnych oraz jednoznacznych postanowień, a tym samym, spełnić łącznie trzy przesłanki wskazane przez ustawodawcę: 1) określić rodzaj i maksymalną wartość opcji, 2) określić okoliczności skorzystania z opcji, 3) nie modyfikować ogólnego charakteru umowy.

W wyroku z dnia 17 listopada 2023 roku (sygn. akt: KIO 3212/23) KIO uwzględniła odwołanie wniesione przez wykonawcę Urtica Sp. z o.o. z siedzibą we Wrocławiu w postępowaniu prowadzonym przez Szpital Specjalistyczny im. E. Biernackiego w Mielcu na dostawy produktów leczniczych oraz wyrobów medycznych, dotyczące analogicznych zapisów umownych, uznając za uzasadnione zarzuty naruszenia art. 99 ust. 1, art. 433 pkt 4, art. oraz 441 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. 2023 poz. 1605 ze zm.). Krajowa Izba Odwoławcza w wyżej przywołanym wyroku stwierdziła, że Zamawiający jest bezwzględnie zobowiązany wskazać minimalną ilość każdego zamawianego produktu, zgodnie z treścią wynikającą z art. 433 pkt 4 PZP, a także uznała, że Zamawiający ma bezwzględny obowiązek w sposób precyzyjny, zrozumiały oraz jednoznaczny wskazać w zakresie każdego zamawianego produktu, jego ilość, do której może zwiększyć zakres zamówienia w ramach korzystania z prawa opcji, co z kolei wynika z treści art. 441 ust. 1 PZP.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający **wyraża zgodę** na modyfikację.

W związku z powyższym Zamawiający **dokonuje zmiany § 4 ust. 4 Wzoru Umowy** stanowiącego Załącznik nr 5 do SWZ, o dotychczasowej treści:

„4. Zamawiający zastrzega sobie prawo opcji, polegające na możliwości zwiększenia wartości zamówienia na dany Pakiet do ____ % wartości zamówienia podstawowego brutto na dany Pakiet po cenach jednostkowych brutto poszczególnych towarów określonej w Załączniku nr 1 do Umowy.”

i nadaje mu następujące nowe brzmienie:

„4. Zamawiający zastrzega sobie prawo opcji, polegające na możliwości zwiększenia ilość danego asortymentu o 20% w stosunku do określonej przez Zamawiającego ilości minimalnej konkretnego

asortymentu po cenach jednostkowych brutto poszczególnych towarów określonych w Załączniku nr 1 do Umowy.”

Ponadto Zamawiający **dokonuje zmiany § 4 ust. 5 Wzoru Umowy** stanowiącego Załącznik nr 5 do SWZ, o dotychczasowej treści:

„5. Warunkiem uruchomienia prawa opcji jest doręczenie Wykonawcy przez Zamawiającego oświadczenia o skorzystaniu z prawa opcji ze wskazaniem ilości objętej tym żądaniem szczepionek/leków wraz z określeniem wartości opcji. Strony dopuszczają możliwość złożenia tego oświadczenia za pośrednictwem poczty elektronicznej na adres wskazany w § 3 ust. 1 Umowy. Wykonawca zobowiązany jest zrealizować dostawy, polegające na zwiększeniu łącznej ilości dostarczanych szczepionek/leków w ramach poszczególnego Pakietów (Pakietów), skutkującym zwiększeniem wartości zamówienia podstawowego brutto na dany Pakiet, objętych żądaniem zgłoszonym w ramach prawa opcji w terminie określonym w §3 ust. 2 Umowy, liczonym od daty doręczenia mu tego żądania. O ile Umowa nie stanowi inaczej, do realizacji prawa opcji przez Wykonawcę w pozostałym zakresie stosuje się postanowienia Umowy, a Wykonawca w przypadku skorzystania przez Zamawiającego z prawa opcji zobowiązany jest do jego realizacji na warunkach określonych w niniejszej Umowie.”

i nadaje mu następujące nowe brzmienie:

„5. Warunkiem uruchomienia prawa opcji jest doręczenie Wykonawcy przez Zamawiającego oświadczenia o skorzystaniu z prawa opcji ze wskazaniem ilości objętej tym żądaniem szczepionek/leków wraz z określeniem wartości opcji. Strony dopuszczają możliwość złożenia tego oświadczenia za pośrednictwem poczty elektronicznej na adres wskazany w § 3 ust. 1 Umowy. Wykonawca zobowiązany jest zrealizować dostawy, polegające na zwiększeniu ilości danego asortymentu, skutkującym zwiększeniem wartości zamówienia podstawowego brutto na dany Pakiet, objętych żądaniem zgłoszonym w ramach prawa opcji w terminie określonym w §3 ust. 2 Umowy, liczonym od daty doręczenia mu tego żądania. O ile Umowa nie stanowi inaczej, do realizacji prawa opcji przez Wykonawcę w pozostałym zakresie stosuje się postanowienia Umowy, a Wykonawca w przypadku skorzystania przez Zamawiającego z prawa opcji zobowiązany jest do jego realizacji na warunkach określonych w niniejszej Umowie.”

Ponadto Zamawiający **dokonuje zmiany § 4 ust. 6 Wzoru Umowy** stanowiącego Załącznik nr 5 do SWZ, o dotychczasowej treści:

„6. Prawo opcji może być wykonane przez Zamawiającego jednokrotnie lub wielokrotnie, w ramach jednej bądź większej liczby zamówień w przypadku zwiększenia łącznej ilości dostarczanych szczepionek/leków w ramach poszczególnego Pakietu (Pakietów¹⁷) do wyczerpania maksymalnej wartości zamówienia na dany Pakiet przewidzianej prawem opcji i wskazanej w ust. 4 niniejszego paragrafu. Skorzystanie z prawa opcji nie wymaga podpisania dodatkowej umowy ani aneksu do niniejszej Umowy.”

i nadaje mu następujące nowe brzmienie:

„6. Prawo opcji może być wykonane przez Zamawiającego jednokrotnie lub wielokrotnie, w ramach jednej bądź większej liczby zamówień w przypadku zwiększenia ilości danego asortymentu do wyczerpania maksymalnej wartości zamówienia na dany asortyment przewidzianej prawem opcji i wskazanej w ust. 4 niniejszego paragrafu. Skorzystanie z prawa opcji nie wymaga podpisania dodatkowej umowy ani aneksu do niniejszej Umowy.”

Pytanie nr 6:

Do §7 ust. 1 pkt 1) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów wzoru umowy w §7 ust. 1 pkt 1) poprzez zapis o ewentualnej karze za odstąpienie od umowy w wysokości 10% wartości NIEZREALIZOWANEJ części przedmiotu umowy?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający **wyraża zgodę** na dokonanie modyfikacji umowy w zakresie kary umownej za odstąpienie od umowy poprzez odniesienie jej do wartości niezrealizowanej części przedmiotu umowy, przy czym pozostawia wartość procentową kary umownej w dotychczasowej wysokości.

W związku z powyższym Zamawiający **dokonuje zmiany § 7 ust. 1 pkt 1) Wzoru Umowy** stanowiącego Załącznik nr 5 do SWZ, o dotychczasowej treści:

„1) z tytułu odstąpienia od umowy z przyczyn zależnych od Wykonawcy – kary umownej w wysokości 20% kwoty wskazanej w §4 ust. 1 Umowy;”

i nadaje mu następujące nowe brzmienie:

„1) z tytułu odstąpienia od umowy z przyczyn zależnych od Wykonawcy – kary umownej w wysokości 20% wartości niezrealizowanej części przedmiotu umowy”

Pytanie nr 7:

Do §7 ust. 1 pkt 2) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kar umownych za niedostarczenie w terminie zamówionej partii towaru poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 1% wartości nie dostarczonej w terminie części przedmiotu zamówienia za każdy dzień opóźnienia, a w przypadku dostaw pilnych 0,5% wartości nie dostarczonej w terminie części przedmiotu zamówienia za każde 12 godzin opóźnienia?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający **nie wyraża zgody** na modyfikację.

Pytanie nr 8:

Do §7 ust.1 pkt 3 projektu umowy. Czy zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wymiaru kary do 5% liczonej od wartości zamówionej i niedostarczonej dostawy?

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający **nie wyraża zgody** na modyfikację.

Pytanie 9:

Do §8 ust.15 pkt 1 wzoru umowy. Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę §8 ust.15 pkt 1 wzoru umowy poprzez usunięcie postanowienia ustanawiającego poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia na co najmniej 20% oraz zastąpienie go postanowieniem przewidującym, że wartość ww. poziomu zmiany cen wyniesie 5%,

albowiem ww. postanowienie narusza zasadę ekwiwalentności świadczeń stron oraz postulat równomiernego rozłożenia ryzyka kontraktowego?

Uzasadniając powyższe w pierwszej kolejności wskazać należy, że zapis §8 ust. 15 pkt 1 wzoru umowy, ustanawiający poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia na 20%, w żadnym stopniu nie zapewnia ekwiwalentności świadczeń stron umowy oraz nie niweluje ryzyka związanego ze zmianą kosztów wykonania zamówienia publicznego, co przy aktualnym poziomie inflacji 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 19% (co stanowi bardzo dużą wartość, zwłaszcza uwzględniając kwotę przedmiotu zamówienia oraz niskie marże w zamówieniach publicznych na dostawy leków) jego wynagrodzenie nie zostanie zwiększone. Tak znaczne ograniczenie możliwości waloryzacji wynagrodzenia w umowie jest przejawem nadużycia przez Zamawiającego dominującej pozycji w postępowaniu, w związku z czym kwestionowane postanowienie winno zostać zmienione w zaproponowany sposób.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający **wyraża zgodę** na modyfikację Wzoru Umowy w zakresie postanowień dotyczących zmiany wysokości wynagrodzenia, przy czym nie akceptuje zaproponowanej wysokości wartości procentowej zmiany cen towarów i usług konsumpcyjnych warunkującego zmianę wynagrodzenia tj. 5% wyrażając zgodę na zmniejszenie tej wartości z dotychczasowych 20% do 10%.

W związku z powyższym Zamawiający **dokonuje zmiany § 8 ust. 15 pkt 1 Wzoru Umowy** stanowiącego Załącznik nr 5 do SWZ, o dotychczasowej treści:

„15. Zamawiający uwzględniając postanowienia art. 439 ust. 2 Ustawy Pzp przewiduje możliwość zmiany wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy na podstawie niniejszej Umowy w przypadku zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia (wzrost jak i ich obniżenie), na zasadach określonych poniżej:

1) zmiana wynagrodzenia przysługuje w przypadku, gdy z komunikatów Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego (dalej jako „Prezes GUS”) ogłaszanych po zawarciu Umowy wynika zmiana cen towarów i usług konsumpcyjnych wynosząca więcej niż 20% w stosunku do cen z wynikających z komunikatu Prezesa GUS dla roku kalendarzowego, w którym złożona została oferta Wykonawcy w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego w wyniku, którego zawarta została niniejszą umowę;”

i nadaje mu następujące nowe brzmienie:

„15. Zamawiający uwzględniając postanowienia art. 439 ust. 2 Ustawy Pzp przewiduje możliwość zmiany wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy na podstawie niniejszej Umowy w przypadku zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia (wzrost jak i ich obniżenie), na zasadach określonych poniżej:

1) zmiana wynagrodzenia przysługuje w przypadku, gdy z komunikatów Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego (dalej jako „Prezes GUS”) ogłaszanych po zawarciu Umowy wynika zmiana cen towarów i usług konsumpcyjnych wynosząca więcej niż **10%** w stosunku do cen z wynikających z komunikatu Prezesa GUS dla roku kalendarzowego, w którym złożona została oferta Wykonawcy

w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego w wyniku, którego zawarta została niniejszą umowę;”

Pytanie 10:

Do §8 ust.15 pkt 5) projektu umowy. Adekwatnie do brzmienia art. 439 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. z 2021, poz. 1129 z późn. zm.) prosimy również o zmianę terminu uprawniającego Wykonawcę do dokonania pierwszej i każdej kolejnej zmiany wynagrodzenia na podstawie §8 ust.15 pkt 5 z 12 na 6 miesięcy.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający **wyraża zgodę** na modyfikację.

W związku z powyższym Zamawiający **dokonuje zmiany § 8 ust. 15 pkt 5 Wzoru Umowy** stanowiącego Załącznik nr 5 do SWZ, o dotychczasowej treści:

„15. Zamawiający uwzględniając postanowienia art. 439 ust. 2 Ustawy Pzp przewiduje możliwość zmiany wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy na podstawie niniejszej Umowy w przypadku zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia (wzrost jak i ich obniżenie), na zasadach określonych poniżej:

(...)

5) zmiana wynagrodzenia na podstawie postanowień niniejszego ustępu może nastąpić jeden raz w całym okresie obowiązywania Umowy, nie wcześniej jednak niż począwszy od 13-go miesiąca obowiązywania niniejszej Umowy;”

i nadaje mu następujące nowe brzmienie:

„15. Zamawiający uwzględniając postanowienia art. 439 ust. 2 Ustawy Pzp przewiduje możliwość zmiany wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy na podstawie niniejszej Umowy w przypadku zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia (wzrost jak i ich obniżenie), na zasadach określonych poniżej:

(...)

5) zmiana wynagrodzenia na podstawie postanowień niniejszego ustępu może nastąpić jeden raz w całym okresie obowiązywania Umowy, nie wcześniej jednak niż począwszy od **7-go** miesiąca obowiązywania niniejszej Umowy”.

Zgodnie z art. 284 ust. 6 ustawy PZP Zamawiający udostępnił na stronie internetowej prowadzonego postępowania: <https://platforma.eb2b.com.pl/> oraz <https://spzoz-warka.pl/> treść zapytań Wykonawców oraz wyjaśnień Zamawiającego bez ujawniania źródła zapytania.

Zamawiający informuje, że w związku z dokonanymi zmianami SWZ na podstawie art. 286 ust. 3 ustawy PZP przedłuża termin składania ofert określony w pkt. 17.1. SWZ do dnia 14 marca 2025 r. do godziny 12:00.

W związku z powyższym Zamawiający **dokonuje zmiany pkt 17.1. SWZ**, o dotychczasowej treści:

„17.1. Oferty powinny być złożone za pośrednictwem Platformy pod adresem: <https://platforma.eb2b.com.pl> przy użyciu zakładki „Złóż ofertę” w terminie do dnia 06 marca 2025 r. do godziny 12:00.”

i nadaje mu następujące nowe brzmienie:

„17.1. Oferty powinny być złożone za pośrednictwem Platformy pod adresem: <https://platforma.eb2b.com.pl> przy użyciu zakładki „Złóż ofertę” w terminie do **dnia 14 marca 2025 r.** do godziny 12:00.”

Zamawiający **dokonuje zmiany pkt 17.3. SWZ**, o dotychczasowej treści:

„17.3. Odszyfrowanie i otwarcie ofert nastąpi w dniu 06 marca 2025 r. o godzinie 13:00 za pośrednictwem Platformy tj. automatycznie w chwili otwarcia ofert.”

i nadaje mu następujące nowe brzmienie:

„17.3. Odszyfrowanie i otwarcie ofert nastąpi w dniu **14 marca 2025 r.** o godzinie 13:00 za pośrednictwem Platformy tj. automatycznie w chwili otwarcia ofert.

Zamawiający **dokonuje zmiany pkt 12.1. SWZ**, o dotychczasowej treści:

„12.1. Wykonawca jest związany ofertą przez okres 30 dni od dnia upływu terminu składania ofert, tj. do dnia 04 kwietnia 2025 r., przy czym pierwszym dniem terminu związania ofertą jest dzień, w którym upływa termin składania ofert.”

i nadaje mu następujące nowe brzmienie:

„12.1. Wykonawca jest związany ofertą przez okres 30 dni od dnia upływu terminu składania ofert, tj. do **dnia 12 kwietnia 2025 r.**, przy czym pierwszym dniem terminu związania ofertą jest dzień, w którym upływa termin składania ofert.”

Zamawiający **dokonuje zmiany pkt 5 Formularza ofertowego**, stanowiącego Załącznik nr 1 do SWZ, o dotychczasowej treści:

„5. Jesteśmy związani ofertą przez okres 30 dni od dnia upływu terminu składania ofert, tj. do dnia 04 kwietnia 2025 r., przy czym pierwszym dniem terminu związania ofertą jest dzień, w którym upływa termin składania ofert.”

i nadaje mu następujące nowe brzmienie:

„5. Jesteśmy związani ofertą przez okres 30 dni od dnia upływu terminu składania ofert, tj. do dnia **12 kwietnia 2025 r.**, przy czym pierwszym dniem terminu związania ofertą jest dzień, w którym upływa termin składania ofert.”

Zgodnie z art. 513 pkt 1 ustawy PZP na czynność Zamawiającego obejmującą zmiany SWZ przysługuje odwołanie.

Odwołanie wnosi się do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej, zgodnie z art. 514 ust. 1 ustawy PZP. Odwołujący jest zobowiązany przekazać Zamawiającemu odwołanie wniesione w formie elektronicznej albo postaci elektronicznej albo kopię tego odwołania, jeżeli zostało ono wniesione

w formie pisemnej przed upływem terminu do wniesienia odwołania, w taki sposób aby mógł on zapoznać się z jego treścią przed upływem tego terminu, zgodnie z art. 514 ust. 2 i ust. 3 ustawy PZP.

Jako, że wyjaśnienia treści SWZ zostało przekazane przy użyciu środków komunikacji elektronicznej i zamieszczone na stronie internetowej postępowania, to termin wniesienia odwołania do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej oraz przesłania kopii odwołania do Zamawiającego upływa po 5 dniach, zgodnie z art. 515 ust. 1 pkt 2 lit. a ustawy PZP.

Zamawiający informuje, że przedstawione powyżej odpowiedzi na pytania, udzielone wyjaśnienia oraz modyfikacje (zmiany) SWZ stanowią integralną część SWZ. Wykonawcy w złożonych ofertach zobowiązani są uwzględnić powyższe odpowiedzi na pytania, wyjaśnienia oraz dokonane zmiany SWZ.
