

Firmy biorące udział w postępowaniu ogłoszonym nr  
Ogłoszenie nr 2023/BZP 00086103/01  
z dnia 2023-02-08 oraz na stronie internetowej  
[www.zoz.konskie.bip.org.pl](http://www.zoz.konskie.bip.org.pl)

**Dot. Dostawa leków różnych wg opisu i ilości określonych w załącznikach nr 2 dla części 1 - 3  
- sukcesywnie przez okres 30 m-cy.**

Dyrekcja Zespołu Opieki Zdrowotnej w Końskich w odpowiedzi na złożone następujące wnioski dotyczące treści zapisów SWZ informuje :

**I.**

1. Czy Zamawiający w par. 3.1. usunie możliwość składania zamówień w formie telefonicznej? Zgodnie z art. 36z ust. 4 Prawa farmaceutycznego (w brzmieniu obowiązującym od 12 lipca 2015 r.) zamówienia na leki muszą być składane w formie pisemnej albo w formie dokumentu elektronicznego doręczanego środkami komunikacji elektronicznej. Nie ma możliwości składania zamówień w formie telefonicznej i jest ono złożono dopiero z chwilą pisemnego „potwierdzenia”.

**ODP.:** Zamawiający określił formę składania zamówień w § 3.punkt 1. tj.: „Wykonawca dostarczać będzie ilości określone w SWZ na własny koszt, do ZOZ w Końskich – Apteka szpitalna, zgodnie z zamówieniem pisemnym wysłanym (fax-em lub na adres poczty elektronicznej) lub w sytuacjach wyjątkowych zam. telefonicznym (potwierdzonym pisemnie)”. „Potwierdzenie pisemnie” zamówienia złożonego telefonicznie spełnia przesłanki określone w art. 36z ust. 4 Prawa Farmaceutycznego.

2. W związku z treścią par. 7 umowy Wykonawca wnosi o podanie maksymalnej wartości kar umownych (art. 436 pkt 3 Ustawy PZP). Zamawiający musi podać w umowie łączną maksymalną wysokość kar umownych, których mogą dochodzić strony; jest to ustawowy wymóg co do treści umowy.

**ODP.:** Zamawiający w zał nr 4 §7 informuje:

**1. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 1% wartości netto niezrealizowanej części Umowy w przypadku:**

- 1) **odstąpienia od Umowy przez Wykonawcę,**
- 2) **gdy Zamawiający odstąpi od Umowy z przyczyn, za które ponosi odpowiedzialność Wykonawca.**

**2. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną:**

- 1) **w wysokości 0,1 % wartości netto niezrealizowanej części zamówienia jednostkowego, za każdy dzień zwłoki w jego realizacji, jednak nie więcej niż 10% wartości opóźnionej dostawy,**
- 2) **w wysokości 0,1 % wartości netto przedmiotu reklamacji, za każdy dzień zwłoki w wymianie asortymentu w ramach postępowania reklamacyjnego, jednak nie więcej niż 10% wartości netto przedmiotu reklamacji.**

**Zamawiający dodaje w §7 ust. 4 w brzmieniu:**

**„4. łączna wysokość kar umownych nie może przekroczyć 20% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 4 ust. 1 Umowy.”**

**II.**

**Pytanie 1: Dotyczy: Formularz cenowy – Załącznik nr 2 do SWZ, Część 3**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na matrycę zrolowaną, która jest pakowana pojedynczo, a tym samym w następstwie, wyrazi zgodę na zaoferowanie 6 opakowań (zamiast 3 podwójnych)?

**ODP.:** Tak. Zamawiający wyraża zgodę na takie rozwiązanie.

**III.**

1. Prosimy o zmianę wzoru umowy poprzez dodanie wymaganego postanowienia zakładającego waloryzację wynagrodzenia Wykonawcy w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia, ze wskazaniem:

- 1) poziomu zmiany ceny materiałów lub kosztów, uprawniających strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia, oraz początkowego terminu ustalenia zmiany wynagrodzenia,
- 2) sposobu ustalania zmiany wynagrodzenia,
- 3) sposobu określenia wpływu zmiany ceny

materiałów lub kosztów na koszt wykonania zamówienia, oraz okresów, w których może następować zmiana wynagrodzenia wykonawcy, 4) maksymalnej wartości zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza zamawiający w efekcie zastosowania postanowień o zasadach wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia, - wraz z określeniem procedury dokonania ww. zmiany, albowiem postanowienie to stanowi obligatoryjny element umowy zawieranej na okres przekraczający 6 miesięcy według art. 439 ustawy – Prawo zamówień publicznych? Zasadne jest, aby przesłanką waloryzacji było wykazanie przez Wykonawcę wzrostu kosztów realizacji przedmiotu umowy poprzez przedłożenie wszelkich dokumentów potwierdzających wzrost cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją przedmiotu umowy, stąd prosimy o dodanie powyższego jako ww. sposobu ustalania zmiany wynagrodzenia. Dodatkowo prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy, 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? Uzasadniając treść powyższego pytania wskazujemy, że art. 439 PZP w znowelizowanym brzmieniu nakłada na Zamawiającego obowiązek określania w umowie, której przedmiotem są roboty budowlane, dostawy lub usługi, zawartej na okres dłuższy niż 6 miesięcy, postanowień dotyczących zasad wprowadzenia zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy w przypadku zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia. W konsekwencji, brak zamieszczenia ww. klauzuli waloryzacyjnej w treści umowy uznać należy za naruszenie przez Zamawiającego przepisów ustawy. Mając na uwadze, że wskazana umowa będzie zawierana z Wykonawcą na okres 12 miesięcy, istotnym jest odzwierciedlenie zmian ekonomicznych, które mogą następować w czasie realizacji umowy, a niewątpliwym jest, że koszty nabycia produktów od dostawców jak i koszty realizacji usługi do zamawiającego będą podlegać zmianie. W konsekwencji, waloryzacja wynagrodzenia Wykonawcy przyczyniłaby się do zachowania równowagi finansowej oraz oddawałaby rzeczywiste realia kosztów wykonania danego zamówienia publicznego jak i byłaby odzwierciedleniem zasady uczciwości kupieckiej w realiach zawieranej umowy. Nadto wskazujemy, że zgodnie z ugruntowanym w orzecznictwie oraz doktrynie stanowiskiem – samo zamieszczenie w umowie przetargowej postanowienia waloryzacyjnego nie może sprowadzać się jedynie do formalnego wypełnienia obowiązku jego zawarcia w umowie, lecz powinno pozwalać na rzeczywiste jego zastosowanie podczas realizacji zamówienia (vide: M. Jaworska, Prawo Zamówień publicznych. Komentarz, red. M. Jaworska, D. Grześkowiak-Stojek, J. Jarnicka, A. Matusiak, wyd. 4, 2022). Co za tym idzie, Zamawiający winien tak ukształtować treść klauzuli waloryzacyjnej, aby zapewnić równowagę stron stosunku umownego w zamówieniach publicznych, ekwiwalentność ich świadczeń oraz równomierne rozłożenie ryzyka kontraktowego (vide: wyrok KIO z dnia 6 lipca 2022 r., sygn. akt: KIO 1564/22). Tym samym wykonanie obowiązku z art. 439 PZP powinno odbywać się z uwzględnieniem specyfiki danego przedmiotu zamówienia.

**ODP.:**

**Zamawiający dodaje w §4 ust. 7 w brzmieniu:**

**„7. Zmiana wynagrodzenia Wykonawcy na podstawie art. 439 Ustawy:**

- 1) poziom zmiany wynagrodzenia zostanie ustalony na podstawie wskaźnika zmiany cen towarów i usług konsumpcyjnych, ogłoszonego w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego (dalej „Prezes GUS”), ustalonego w stosunku do miesiąca, w którym została złożona oferta Wykonawcy;
- 2) przez zmianę wynagrodzenia rozumie się zarówno jego podwyższenie, jak i obniżenie, w zależności od wzrostu lub obniżenia cen, o których mowa w pkt 1, względem ceny przyjętej w celu ustalenia wynagrodzenia Wykonawcy zawartego w ofercie;
- 3) wynagrodzenie Wykonawcy będzie podlegało waloryzacji, gdy wartość zmiany cen towarów i usług konsumpcyjnych, mających wpływ na wykonanie usługi, ogłoszonych w komunikacie Prezesa GUS, o którym mowa w pkt 1, przekroczy 7% w stosunku do stawek przyjętych w ofercie Wykonawcy i utrzyma się przez okres co najmniej 3 kolejnych miesięcy;
- 4) wniosek o podwyższenie lub obniżenie wynagrodzenia Wykonawcy może zostać złożony w okresie obowiązywania Umowy. Pierwszy wniosek może zostać złożony nie wcześniej niż po upływie 6 miesięcy od zawarcia Umowy. Każdy kolejny wniosek może zostać złożony nie wcześniej niż po upływie kolejnych 6 miesięcy obowiązywania Umowy;
- 5) maksymalna wartość zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza Zamawiający, to łącznie 15 % w stosunku do wartości wynagrodzenia brutto określonego w §4 ust. 1;
- 6) postanowień umownych w zakresie waloryzacji nie stosuje się od chwili osiągnięcia limitu, o którym mowa w pkt 5 powyżej;
- 7) podwyższenie wynagrodzenia Wykonawcy – może nastąpić na wniosek Wykonawcy, złożony najwcześniej po upływie 6 miesięcy od dnia zawarcia Umowy przez Strony, w przypadku, gdy Wykonawca na dzień złożenia wniosku o waloryzację realizuje przedmiot Umowy;
- 8) obniżenie wynagrodzenia Wykonawcy – może nastąpić na wniosek Zamawiającego, złożony po upływie 6 miesięcy od dnia zawarcia umowy przez Strony, bez względu na fakt, czy Wykonawca na dzień złożenia wniosku przez Zamawiającego realizuje przedmiot Umowy, czy też dopuszcza się opóźnienia/ zwłoki.”

Udzielone odpowiedzi i wyjaśnienia korygują oraz stanowią integralną część załączników, zapisów SWZ i ogłoszenia.

*Pismo zamieszczono na stronach*

<https://zoz-konskie.bip.org.pl/> i [www.ezamowienia.gov.pl](http://www.ezamowienia.gov.pl)

Sporządził  
Łukasz Maciążek

Dyrektor  
Zespołu Opieki Zdrowotnej  
w Końskich

mgr Anna Gil