



Poznań, dnia05.2025 r.

Oznaczenie sprawy: PN - 30/25

**Uczestnicy postępowania
prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego
na dostawę produktów leczniczych z podziałem na 17 części**

WYJAŚNIENIE TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA NR 5

W związku z otrzymanymi zapytaniem dotyczącym treści Specyfikacji Warunków Zamówienia, Zamawiający na podstawie art. 135 ust. 1 i ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019r - Prawo zamówień publicznych poniżej zamieszcza treść zapytań wraz z odpowiedziami:

Pytania do wzoru umowy:

1. Do §2 ust. 7 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie §2 ust. 7 wzoru umowy. Powyższe zapisy w sposób rażąco naruszają równowagę stron, dając Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia, poprzez każdorazowe odgórne ustalanie cen jednostkowych, które obowiązywać będą w trakcie wykonywania kontraktu, a także umożliwiając mu 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 2024 poz. 1320). Niniejsza argumentacja znajduje 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 oraz spełniają przesłanki klauzuli abuzywnej w świetle art. 433 pkt 4 ustawy PZP.

Odp: Zamawiający nie zmienia zapisów zawartych w projekcie umowy w zakresie powyższego paragrafu.

2. Do §4 ust. 5 wzoru umowy. Wnosimy o modyfikację zapisów umowy, które dopuszczają dowolne zmiany ilości towaru w ramach wartości umowy, aby uszczegółowione zostały w postaci procentowej graniczne wartości dla poszczególnych pozycji asortymentowych, które Zamawiający zamierza zrealizować. Proponujemy, aby granica ta wynosiła np. 20%, co będzie oznaczać, że ilości poszczególnych towarów w formularzu asortymentowo-cenowym będą mogły ulec zmniejszeniu lub zwiększeniu w granicach +/- 20%. Wówczas, Zamawiający będzie miał możliwość zamówienia o 20% mniejszych lub o 20% większych ilości każdej pozycji asortymentowej. Aktualna treść tych zapisów może wskazywać na prawo Zamawiającego do zakupów dowolnych ilości jednego produktu, przy jednoczesnej rezygnacji z zakupu innych produktów, zaś jedynym warunkiem tych swobodnych zmian ma być brak przekroczenia wartości umowy. Obecne, niejednoznaczne postanowienia umowy powodują, że wykonawcy nie mają wiedzy dotyczącej nawet przybliżonych ilości produktów, które będą musieli dostarczać w trakcie realizacji umowy. Wskazanie jako górnej granicy wyłącznie wartości umowy, utrudnia wykonawcom prawidłową kalkulację cen na potrzeby składanej oferty oraz nie pozwala im na właściwe przygotowanie do wykonywania umowy, ponieważ nie znają oni faktycznej wielkości zamówienia.

Wnosimy również o dodanie zastrzeżenia, że możliwość zwiększenia ilości poszczególnych pozycji asortymentowych, przy jednoczesnym zmniejszeniu ilości innych pozycji asortymentowych będzie wymagała każdorazowej pisemnej zgody udzielonej przez wykonawcę w formie aneksu.

Odp: Zamawiający nie zmienia zapisów zawartych w projekcie umowy w zakresie powyższego paragrafu.

3. Do §9 ust. 1 lit. a) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby kara zastrzeżona na wypadek opóźnienia w realizacji dostawy, o której mowa w §9 ust. 1 lit. a) naliczana była w wysokości 0,5% wartości niedostarczonej części zamówienia za każdy dzień zwłoki?

Odp: Zamawiający nie zmienia zapisów zawartych w projekcie umowy w zakresie powyższego paragrafu.

4. Do §9 ust. 1 lit. b), c) wzoru umowy: Prosimy o zmianę sposobu obliczania kary umownej zastrzeżonej w §9 ust. 1 lit. b) i c) w taki sposób, aby wynosiła ona 10% wartości tej części umowy, od której następuje odstąpienie.

Odp: Zamawiający nie zmienia zapisów zawartych w projekcie umowy w zakresie powyższego paragrafu.



CERTYFIKAT 2023/56





5. Do §9 ust. 1 lit. d) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie wymiaru kary przewidzianej na wypadek nieudostępnienia dokumentów dopuszczających do obrotu i używania w ciągu 5 dni od wezwania, do wysokości 50,00 zł za każdy dzień zwłoki

Odp: Zamawiający nie zmienia zapisów zawartych w projekcie umowy w zakresie powyższego paragrafu.

6. Do §13 ust. 5 wzoru umowy:

Prosimy o rezygnację z opisanego sposobu ustalania zmiany wynagrodzenia opartego na wyliczeniach wykonawcy oraz zastąpienie go automatyczną indeksacją wynagrodzenia opartą o konkretną obiektywną wartość, taką jak skumulowane miesięczne wskaźniki cen towarów i usług konsumpcyjnych ogłaszane przez Prezesa GUS (potocznie inflacja) z 6 miesięcy poprzedzających moment dokonania waloryzacji (tabela: Miesięczne wskaźniki cen towarów i usług konsumpcyjnych od 1982 roku, poprzedni miesiąc = 100). Wyjaśniamy, że uzależnienie uruchomienia mechanizmu waloryzacji wynagrodzenia od przedłożenia przez Wykonawcę wymaganych dokumentów źródłowych (umów z dostawcami i zmian tych umów, pism od dostawców materiałów lub asortymentu, faktur za nabywany asortyment/materiały), uznać należy za nieuprawnione w świetle art. 439 ust. 1 i 2 PZP, a określenie wpływu zmiany ceny materiałów lub kosztów na koszt wykonania zamówienia - zgodnie z zamysłem ustawodawcy, a także ideą oraz istotą samej waloryzacji - powinno następować poprzez odesłanie do obiektywnych, jednoznacznych oraz niezależnych od stron umowy wskaźników makroekonomicznych. Wymóg przedłożenia przez Wykonawcę ww. dokumentów stanowi rażące naruszenie treści oraz idei art. 439 PZP, albowiem, wbrew woli ustawodawcy, stanowi on jedynie iluzoryczną realizację wymogów ustawowych dotyczących waloryzacji wynagrodzenia wykonawcy. W świetle art. 439 ust. 1 i 2 PZP nie jest bowiem uprawnionym obciążanie Wykonawcy tak daleko idącymi obowiązkami celem przeprowadzenia waloryzacji wynagrodzenia.

Jednocześnie prosimy o dodanie zastrzeżenia – w ślad za uprzednio złożonym zapytaniem - że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o §13 ust. 5 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

Odp: Zamawiający nie zmienia zapisów zawartych w projekcie umowy w zakresie powyższego paragrafu

Z poważaniem



CERTYFIKAT 2023/56

