

Kielce, dnia 20.10.2023 r.

Znak sprawy: EZ/205/2023/MW

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym na podstawie art. 132 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2023 r. poz. 1605 ze zm.) na „*Sukcesywne dostawy leków, antybiotyków, płynów infuzyjnych, żywienia dojelitowego i pozajelitowego dla potrzeb Klinik Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego w Kielcach*”

ODPOWIEDZI NA PYTANIA

Zamawiający Wojewódzki Szpital Zespolony w Kielcach, w celu wypełnienia dyspozycji art. 135 ust. 2 oraz działając w oparciu o art. 135 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz.U. z 2023 r., poz. 1605 ze zm.), przekazuje treść zapytań wraz z wyjaśnieniami

Pytanie nr 1 do §3 ust. 5 wzoru umowy.

Prosimy o dopisanie do §3 ust. 6 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:

Zamawiający modyfikuje treść §3 ust. 5, który otrzymuje brzmienie:

„Zamawiający dopuszcza możliwość dostawy przedmiotu zamówienia z terminem przydatności minimum 6 miesięcy tylko w przypadku uzyskania przez Wykonawcę pisemnej zgody od Zamawiającego. Dostawy produktów z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę na nie musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego.”

Pytanie nr 2 do §7 ust. 1-11 wzoru umowy.

Prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o postanowienia §7 ust. 1-11 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:

Zamawiający odmawia dokonania zmiany

Pytanie nr 3 do §9 ust. 1 wzoru umowy.

Prosimy o dopisanie słów: „(...) z tym zastrzeżeniem, że okres gwarancji nie będzie dłuższy niż termin ważności poszczególnych asortymentów będących przedmiotem umowy.”

Odpowiedź:

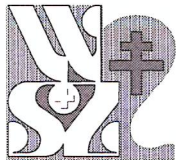
Zamawiający odmawia dokonania zmiany

Pytanie nr 4 do §10 ust. 1 pkt 2 lit. a) oraz 10 ust. 1 pkt 1 lit. a) wzoru umowy.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę sposobu obliczania kary za odstąpienie od umowy, w ten sposób, aby wynosiła ona 10% wartości NIEZREALIZOWANEJ części przedmiotu umowy?

Odpowiedź:

Zamawiający odmawia dokonania zmiany



Pytanie nr 5 do §10 ust. 1 pkt 2 lit. b) wzoru umowy

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę §10 ust. 1 pkt 2 lit. b) w taki sposób, aby kara zastrzeżona na wypadek opóźnienia w realizacji zamówienia była wyłącznie proporcjonalna do wartości części zamówienia zrealizowanej z opóźnieniem - bez sztywnej kary, tj. 300,00 zł i wynosiła np. 0,5% wartości tej części za każdy dzień zwłoki? Wskazujemy przy tym, że wysokość ww. kary umownej możliwej do naliczenia przez Zamawiającego (300,00 zł za każdy dzień zwłoki) nie zostaje uzależniona ani od realnej wartości niezrealizowanej terminowo części zamówienia, czy od poniesionej przez Zamawiającego szkody, ani też od żadnych innych obiektywnych czynników. W konsekwencji, taki sposób naliczania budzi zastrzeżenia Wykonawcy z uwagi na fakt, iż może być on dotknięty sankcją nieważności na podstawie art. 353¹ Kodeksu cywilnego - ze względu na sprzeczność z naturą stosunku zobowiązaniowego. Reasumując, ww. sankcja wynikająca z proponowanej treści umowy nie spełnia zasadniczego celu, dla którego jest wprowadzona i uwzględnia jedynie represyjną funkcję kar umownych. Mając na uwadze powyższe, Wykonawca wnosi o zmianę wspomnianego zapisu, aby był on zgodny z reżimem prawa cywilnego.

Odpowiedź:

Zamawiający odmawia dokonania zmiany

Pytanie nr 6 do §10 ust. 1 pkt 2 lit. c) wzoru umowy

Mając na uwadze argumentację jak powyżej, prosimy o odpowiedź czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kary umownej za niedostarczenie w terminie zamówionej partii towaru pozbawionej wad, braków lub niezgodności z umową, poprzez wprowadzenie kary w wysokości 0,5% wartości części towaru podlegającego wymianie lub uzupełnieniu, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki?

Odpowiedź:

Zamawiający odmawia dokonania zmiany

Pytanie nr 7 do §10 ust. 1 pkt 2 lit. d) wzoru umowy

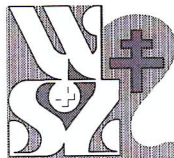
Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego zaproponowanej kary umownej poprzez obniżenie jej wymiaru do wysokości 50,00 zł za każde stwierdzone uchybienie?

Odpowiedź:

Zamawiający odmawia dokonania zmiany

Pytanie nr 8 do §13 ust. 2 lit. e) wzoru umowy: Prosimy o modyfikację treści §13 ust. 2 lit. e), 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 §13 ust. 2 lit. e) jest na tyle ogólna i nieprecyzyjna, że na jej podstawie wykonawcy nie są w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia w zakresie poszczególnych pozycji asortymentowych oraz nie są w stanie dokonać prawidłowej kalkulacji cen na potrzeby składanej oferty.

Po pierwsze, na podstawie art. 433 pkt 4 w zw. art. 99 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. PZP, powyższe zapisy należy uznać za postanowienia abuzywne, w sposób rażąco naruszające równowagę stron, dające Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia, w szczególności poprzez każdorazowe dowolne ograniczenia wielkości zamówienia w zakresie poszczególnych pozycji asortymentowych. Skoro bowiem, treść art. 433 pkt 4 mówi wprost, że „projektowane postanowienia umowy nie mogą przewidywać możliwości ograniczenia zakresu zamówienia przez Zamawiającego bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia



stron”, to Zamawiający jest zobowiązany do określenia tych minimalnych wartości w opisie przedmiotu zamówienia.

Po drugie, zamawiający przyznając sobie uprawnienie do zamawiania ilości większych niż określone w opisie przedmiotu zamówienia, zastrzega sobie de facto prawo opcji. Zgodnie z art. 441 ust. 1 oraz ust. 2 PZP, aby skutecznie zastrzec prawo opcji, Zamawiający zobowiązany jest opisać je w postaci zrozumiałych, precyzyjnych i jednoznacznych zapisów oraz spełnić łącznie trzy przesłanki: określić rodzaj i maksymalną wielkość opcji oraz okoliczności skorzystania z niej, a przy tym nie może za pomocą opcji doprowadzić do modyfikacji ogólnego charakteru umowy. Spośród tych warunków, Zamawiający zaniedbał obowiązek ustalenia górnej granicy wprowadzonego prawa opcji, pozostawiając sobie zupełną dowolność. Biorąc pod uwagę art. 441 ust. 2 PZP, nawet jeśli Zamawiający, w trakcie realizacji umowy przetargowej, podejmie próbę skorzystania z tak dalece niedookreślonego i nieprawidłowo skonstruowanego prawa opcji, to taka czynność, jako dokonana z naruszeniem art. 441 ust. 1, podlegała będzie unieważnieniu.

Odpowiedź:

Zgodnie z zapisem § 3 ust. 9 Załącznika nr 3 do SWZ _projektowane postanowienia umowy

Pytanie nr 9 do § 4 ust. 2 wzoru umowy

Dotyczy § 4 ust. 2 wzoru umowy - Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu w § 4 ust. 2 wzoru umowy i dopisanie zwrotu: „Zamówienia będą składane do godziny 13:00. Zamówienia złożone po godzinie 13:00 należy traktować jako złożone w kolejnym dniu roboczym. Jeżeli dostawa wypada w dniu wolnym od pracy, w sobotę, bądź poza godzinami pracy Apteki Szpitala dostawa nastąpi w kolejnym dniu roboczym po wyznaczonym terminie.”

Odpowiedź:

Zamawiający modyfikuje treść § 4 ust. 2 wzoru umowy, który otrzymuje brzmienie:

„Strony ustalają, że dostawa nastąpi w terminie ... roboczych dni od wezwania, o którym mowa w ust. 1. Dostawy realizowane będą wyłącznie w dni robocze, od poniedziałku do piątku (w godz. od 8⁰⁰ do 14⁰⁰), za wyjątkiem dni ustawowo wolnych od pracy w rozumieniu ustawy o dniach wolnych od pracy (t. j.: Dz.U. 2020 r., poz.1920 ze zm.). Zamówienia złożone po godzinie 13:00 należy traktować jako złożone w kolejnym dniu roboczym. Jeżeli dostawa wypada w dniu wolnym od pracy, w sobotę, bądź poza godzinami pracy Apteki Szpitala dostawa nastąpi w kolejnym dniu roboczym po wyznaczonym terminie.”

Pytanie nr 10 do § 9 ust. 2a wzoru umowy

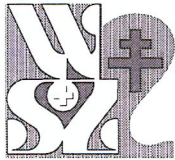
Dotyczy § 9 ust. 2 a) wzoru umowy - Czy Zamawiający, w przypadku reklamacji jakościowej, która wymaga przeprowadzenia badań laboratoryjnych, wyrazi zgodę na wydłużenie terminu rozpatrzenia ww. reklamacji do 14 dni?

Odpowiedź:

Zamawiający modyfikuje treść Załącznika nr 3 – Projektowane postanowienia umowy, który otrzymuje brzmienie:

„W razie stwierdzenia wad, braków lub niezgodności towaru z umową, Zamawiający prześle faksem lub mailem pisemną reklamację Wykonawcy, a Wykonawca zobowiązuje się do:

- a) usunięcia wad, braków lub niezgodności towaru z umową niezwłocznie, lecz nie później niż w terminie 5 dni roboczych od daty otrzymania pisemnej reklamacji, w przypadku reklamacji jakościowej, która wymaga przeprowadzenia badań laboratoryjnych, termin rozpatrzenia reklamacji nie później niż w terminie do 14 dni kalendarzowych od daty otrzymania pisemnej reklamacji lub,”*



Pytanie nr 11 do § 1 ust. 1 pkt 2a wzoru umowy

Dotyczy § 10 ust. 1 pkt 2 a) wzoru umowy - Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie kar umownych za odstąpienie od umowy przez którąkolwiek ze Stron z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy z 10% na 5% oraz wskazanie jako podstawy do ustalenia wysokości kary umownej wartość niezrealizowanej części umowy? W przypadku zrealizowania zgodnie z umową znacznej części zamówienia, kara naliczana od całości umowy jest wyraźnie zawyżona.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikacje zapisów.

Pytanie nr 12 do § 10 ust. 1 pkt 2b wzoru umowy

Dotyczy § 10 ust. 1 pkt 2 b) wzoru umowy - Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie kar umownych za zwłokę w dostawie towaru zgodnego z umową z 300,00 zł na 50,00 zł licząc za każdy dzień zwłoki ponad termin określony w umowie?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikacje zapisów.

Pytanie nr 13 do § 10 ust. 1 pkt 2c wzoru umowy

Dotyczy § 10 ust. 1 pkt 2 c) wzoru umowy - Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie kar umownych za zwłokę w usunięciu wad, braków lub niezgodności towaru z umową, stwierdzonych w okresie gwarancji/rękojmii ze 100,00 zł na 50,00 zł licząc za każdy dzień zwłoki ponad termin określony w umowie?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikacje zapisów.

Pytanie nr 14 do § 10 ust. 1 pkt 2d wzoru umowy

Dotyczy § 10 ust. 1 pkt 2 d) - Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie kar umownych w razie niestarannego lub niezgodnego z umową wykonania dostaw w zakresie opakowania towaru, transportu w warunkach niezgodnych z zaleceniami producenta, dostawy towaru z krótszym niż 12 miesięcy okresem przydatności do użycia ze 100,00 zł na 50,00 zł każdorazowo za stwierdzone uchybienie?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikacje zapisów.

Pytanie nr 15 do Pakietu nr 2

Pakiet 2 Pozycja 4 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie produktu leczniczego konfekcjonowanego w opakowaniu typu ampułka?

Odpowiedź:

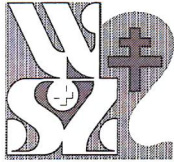
Tak, Zamawiający dopuszcza, ale nie wymaga

Pytanie nr 16 do Pakietu nr 2

Pakiet 2 Pozycja 5 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie produktu leczniczego z przeliczeniem ilości opakowanie x 10 szt.?

Odpowiedź:

Tak, Zamawiający dopuszcza z odpowiednim przeliczeniem.



Wojewódzki Szpital Zespolony w Kielcach
25-736 Kielce, ul. Grunwaldzka 45
tel.: 41/36-71-301, fax: 41/34-50-623
NIP: 959-12-91-292, Regon: 000289785
e-mail: szpital@wszkielce.pl
www.wszkielce.pl



Pytanie nr 17 do Pakietu nr 2

Pakiet 2 Pozycja 6 Czy Zamawiający miał na myśli Roztwór 8% kwasów aminowych specjalistycznych do żywienia pozajelitowego dla pacjentów z zaburzeniami wątroby, butelka szklana 500 ml?

Odpowiedź:

Tak

Pytanie nr 18 do Pakietu nr 2

Pakiet 2 Pozycja 14 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaferowanie Produktu leczniczego z przeliczeniem ilości opakowanie x 40 szt.?

Odpowiedź:

Tak, Zamawiający dopuszcza z odpowiednim przeliczeniem.

Pytanie nr 19 do Pakietu nr 2

Pakiet 2 Pozycja 18 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaferowanie Produktu leczniczego z przeliczeniem ilości opakowanie x 20 szt.?

Odpowiedź:

Tak, Zamawiający dopuszcza z odpowiednim przeliczeniem.

Pytanie nr 20 do Pakietu nr 1 poz. 5

Proszę o wydzielenie pozycji do odrębnego pakietu. Umożliwi to przystąpienie większej liczby oferentów.

Odpowiedź:

Tak, Zamawiający dopuszcza z odpowiednim przeliczeniem.

Jednocześnie Zamawiający udostępnia na stronie prowadzonego postępowania *Załącznik nr 3 projektowane postanowienia umowy w sprawie zamówienia publicznego po modyfikacji.*

Wprowadzona powyżej modyfikacja zapisów SWZ jest wiążąca i należy ją uwzględnić w treści składanej oferty.

Zamawiający Wojewódzki Szpital Zespolony w Kielcach, w oparciu o art. 137 ust. 4 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz.U. z 2023 r., poz. 1605 ze zm.) informuje, iż dokonał zmiany treści SWZ, co prowadzi do zmiany ogłoszenia o zamówieniu.

W dniu 20.10.2023 r. Zamawiający przekazał Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej *Ogłoszenie o sprostowaniu* w poniższym zakresie:

- zmiana treści SWZ w punkcie 26 - Termin związania ofertą
- zmiana treści SWZ w punkcie 31 - Składanie ofert
- zmiana treści SWZ w punkcie 32 - Otwarcie ofert

Zamawiający, w celu wypełnienia dyspozycji art. 137 ust. 5 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz.U. z 2023 r., poz. 1605 ze zm.), niezwłocznie po publikacji *Ogłoszenia o sprostowaniu* przez Urząd Publikacji Unii Europejskiej, która nastąpi w dniu 25.10.2023 r., udostępni na stronie internetowej prowadzonego postępowania <https://ezamowienia.gov.pl> powyższą zmianę.

Z-ca Kierownika
DZIAŁ ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH
mgr Edyta Kwaśniewska

DYREKTOR
Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego
w Kielcach
Bartosz Stemplewski

DZIAŁ ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH

mgr Magdalena Woźcik
INSPEKTOR

Dział Zamówień Publicznych
tel.: 41/36-71-259, fax: 41/366-00-14
e-mail: magdalena.wozick@wszkielce.pl

