



ZPZ –2375-5027/23

Olsztyn, 09.10.2023 r.

DO UCZESTNIKÓW
POSTĘPOWANIA

Dotyczy: postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn.: "Dostawa środków kontrastowych do diagnostyki obrazowej", znak sprawy: ZPZ-58/09/23

PYTANIA I ODPOWIEDZI

ZESTAW NR 2

W odpowiedzi na pytania zadane do przedmiotowego postępowania, przesłane przez Wykonawców, Zamawiający, na podstawie art. 135 ust. 2 i 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych, udziela wyjaśnień uczestnikom postępowania:

Pytanie nr 1: Pakiet 4 poz. 3 – Czy Zamawiający, w związku z wycofaniem przez producenta kontrastu 320/500, wyrazi zgodę na stężenie 300/500 i/lub 350/500?

Odpowiedź: Zamawiający w pakiecie 4 poz. 3 dopuszcza Jodowy, niejonowy hypoosmotyczny środek kontrastowy do podania dożylnego w stężeniu 350mg/ml op. 500 ml

Pytanie nr 2. Do § 2 ust. 4 oraz § 12 ust. 1 pkt 2 wzoru umowy: Prosimy o informację, czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy oraz braku możliwości dostarczenia zamiennika leku w cenie przetargowej (bo np. będzie to groziło rażącą stratą dla Wykonawcy), Zamawiający wyrazi zgodę na sprzedaż w cenie zbliżonej do rynkowej lub na wyłączenie tego produktu z umowy bez konieczności ponoszenia kary przez Wykonawcę?

Odpowiedź: Regulacja w przypadku wystąpienia powyższych okoliczności została określona w Projektowanych postanowieniach umowy – **paragraf 2 ust. 7.**

Pytanie nr 3. Do § 5 ust.11 pkt 6) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na podniesienie maksymalnego poziomu wartości zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza do łącznie 15% w stosunku do wartości całkowitego wynagrodzenia brutto określonego w § 5 ust. 2 wzoru umowy?

Odpowiedź: Zamawiający pozostawia dotychczasowe zapisy Projektowanych postanowień umowy – **paragraf 5 ust. 11 pkt. 6 - bez zmian.**

Pytanie nr 4. Do § 5 ust. 7 wzoru umowy. Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę § 5 ust. 7 poprzez usunięcie fragmentu o dołączaniu do wniosku o waloryzację szczegółowej

kalkulacji lub innych dokumentów potwierdzających zastosowanie poszczególnych kosztów, mających wpływ na przedmiotową zmianę, gdyż uzależnienie uruchomienia mechanizmu waloryzacji wynagrodzenia od przedłożenia przez Wykonawcę ww. dokumentów 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, ideą oraz istotą samej waloryzacji - powinno następować poprzez odesłanie do obiektywnych, jednoznacznych oraz niezależnych od stron umowy wskaźników makroekonomicznych. Dlatego też, do uruchomienia mechanizmu waloryzacji wystarczającym winno być złożenie przez Wykonawcę wniosku, w którym powoła się na wzrost wskaźnika cen towarów i usług konsumpcyjnych, publikowanego w Komunikacie Prezesa GUS. Wymóg przedłożenia przez Wykonawcę dokumentów zawierających zestawienie kosztów ponoszonych przez Wykonawcę wraz ze stosownymi obliczeniami i uzasadnieniem stanowi rażące naruszenie treści oraz idei art. 439 PZP, albowiem – wbrew woli ustawodawcy – stanowi on jedynie iluzoryczną realizację wymogów ustawowych dot. 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. 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 najbliższym 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 Głównego Urzędu Statystycznego. 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 zawarty w §5 ust. 19 wzoru umowy stanowi naruszenie tajemnicy przedsiębiorstwa, gdyż zgodnie ze stanowiskiem dominującym w orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej, tajemnicą przedsiębiorstwa mogą być objęte m.in. kalkulacje ceny ofertowej (sposób kalkulacji, przyjęte kwoty), dostawy (w tym ceny materiałów), stosowane rozwiązania organizacyjne.

Odpowiedź. Paragraf 5 ust. 7 Projektowanych postanowień umowy reguluje zasady postępowania w przypadku zmian cen urzędowych bądź zmiany zasad refundacji produktów. Zamawiający pozostawia zapisy Projektowanych postanowieniach umowy - **paragraf 5 ust. 7 - bez zmian.**

Cytowany w dalszej kolejności paragraf 5 ust. 19 w projektowanych postanowieniach umowy w przedmiotowym postępowaniu nie istnieje.

Pytanie nr 5: Do § 5 ust. 11 wzoru umowy. Prosimy o dodanie zastrzeżenia, aby w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o postanowienia § 5 ust. 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 pozostawia dotychczasowe zapisy Projektowanych postanowień umowy – **paragraf 5 ust. 11 - bez zmian.**

Pytanie nr 6: Do § 12 ust.1 pkt 4 projektu umowy. Prosimy o dopisanie:”... nie dłużej jednak niż 3 miesiące”.

Odpowiedź: Zamawiający pozostawia dotychczasowe zapisy Projektowanych postanowień umowy – **paragraf 12 ust. 1 pkt 4 z odwołaniem do paragrafu 3 ust. 5 - bez zmian.**

Powyższe odpowiedzi stanowią integralną część Specyfikacji Warunków Zamówienia. Dotychczasowy termin składania i otwarcia ofert nie ulega zmianie. Oferty należy składać do dnia 20.10.2023 r. do godz. 12:00. Termin otwarcia ofert – 20.10.2023 r. godz. 12:30.

Zastępca Dyrektora ds. lecznictwa
SK MSWiA z W-MCO w Olsztynie

dr hab. n. med. Grzegorz Kade
/Podpis na oryginale/