



# WOJEWÓDZKI SZPITAL SPECJALISTYCZNY NR 4 W BYTOMIU

AL. LEGIONÓW 10, 41902 BYTOM

NIP: 626-25-10-567, REGON: 000296271



32 281 02 71  
32 396 51 00



32 396 45 09



SZPITAL@SZPITAL4.BYTOM.PL

Bytom, dnia 27.12.2023 r.

DZP – 41/2023

## WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ

### **Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn. Dostawa leków programowych**

Zamawiający informuje, iż w toku prowadzonego postępowania wpłynęły pytania dotyczące przedmiotowego postępowania, których treść wraz z odpowiedziami udzielonymi przez Zamawiającego zamieszczamy poniżej.

#### **Pytanie nr 1 – dot. Projektowanych postanowień umowy**

Do treści §3 ust. 4 wzoru umowy prosimy o dopisanie słów zgodnych z przesłanką wynikającą z treści art. 552 k.c.: "... z wyłączeniem powołania się przez Wykonawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru Kupującemu."

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów SWZ.

#### **Pytanie nr 2 – dot. Projektowanych postanowień umowy**

Do §3 ust.5 wzoru umowy: Prosimy o modyfikację treści §3 ust.5, 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 §4 ust. 2 oraz powiązanych z nim §3 ust.5 wzoru umowy są na tyle ogólne i nieprecyzyjne, że na ich podstawie wykonawcy nie są w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia w zakresie jego poszczególnych pozycji asortymentowych, a tym samym nie są w stanie dokonać prawidłowej kalkulacji cen na potrzeby składanej oferty. Po pierwsze, wyjaśnić należy, że na podstawie art. 433 pkt 4 w zw. art. 99 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (PZP) powyższy zapis należy uznać jako postanowienie abuzywne, w sposób rażąco naruszające równowagę stron i dając Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia, w szczególności poprzez każdorazowe dowolne ograniczenia wielkości zamówienia w zakresie poszczególnych pozycji asortymentowych. Skoro bowiem, treść przywołanego 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 sporządzonym przez siebie opisie przedmiotu zamówienia.

Po drugie, zamawiający przyznając sobie uprawnienie do zamawiania ilości większych niż określone w opisie przedmiotu zamówienia, a następnie w umowie przetargowej, bez względu na zastosowane nazewnictwo, zastrzega sobie de facto prawo opcji. Zgodnie z regulacją art. 441 ust. 1 oraz ust. 2 PZP, aby skutecznie zastrzec prawo opcji, Zamawiający bezwzględnie zobowiązany jest opisać je w postaci zrozumiałych, precyzyjnych i jednoznacznych postanowień, a tym samym spełnić łącznie trzy wskazane

**WWW.SZPITAL4.BYTOM.PL**

WOJEWÓDZKI SZPITAL SPECJALISTYCZNY NR 4 W BYTOMIU  
JEST JEDNOSTKĄ SAMORZĄDU WOJEWÓDZTWA ŚLĄSKIEGO



**Województwo  
Śląskie**

przez ustawodawcę przesłanki: określić rodzaj i maksymalną wielkość opcji oraz określić okoliczności skorzystania z niej, a przy tym nie może za pomocą opcji doprowadzić do modyfikacji ogólnego charakteru umowy. Spośród wyżej wymienionych warunków, Zamawiający szczególnie zaniechał obowiązek ustalenia górnej granicy wprowadzonego prawa opcji, pozostawiając w tym zakresie sobie (i tylko sobie) zupełną dowolność. Biorąc więc pod uwagę dosadne brzmienie ust. 2 (art. 441 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, a Wykonawca nie będzie miał żadnego obowiązku zrealizowania jej.

**Odpowiedź:** Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na proponowane zmiany.

#### **Pytanie nr 3 – dot. Projektowanych postanowień umowy**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę §3 ust.8 wzoru umowy poprzez dodanie zdania : „..., chyba że inne okoliczności uzasadniają wystawienie większej ilości faktur (np. odrębne faktury dla środków kontrolowanych, dla produktów przewożonych w niskiej temperaturze oraz dla produktów zamawianych w ramach różnych umów łączących Wykonawcę z Zamawiającym).”?

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów SWZ.

#### **Pytanie nr 4 – dot. Projektowanych postanowień umowy**

Do §8 ust. 1 pkt 1.3 projektu umowy. Prosimy o zmiany podstawy naliczania kar i wnioskujemy, alby naliczanie kary odbywało się od wartości zamówienia co do którego doszło do naruszenia, a nie od wynagrodzenia należnego Wykonawcy.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów SWZ.

#### **Pytanie nr 5 – dot. Projektowanych postanowień umowy**

Do treści §8 ust.1 pkt 1.7 wzoru umowy prosimy o wykreślenie z niniejszego przepisu fragmentu upoważniającego Zamawiającego do naliczania dodatkowych kar umownych, gdyż pozostałe zapisy umowne zobowiązują już Wykonawcę do pokrycia różnicy w cenie wynikającej z dokonania zamówienia publicznego.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów SWZ.

#### **Pytanie nr 6 – dot. Projektowanych postanowień umowy**

Do §11 ust.4 lit. j) Prosimy o dopisanie „...jednak na okres nie dłuższy niż 6 miesięcy”.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów SWZ.

#### **Pytanie nr 7 – dot. Projektowanych postanowień umowy**

Do §11 ust. 16 pkt b) wzoru umowy. Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę §11 ust.16 pkt b) wzoru umowy poprzez usunięcie postanowienia ustanawiającego poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia na co najmniej 30% 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?

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów SWZ.

Zatwierdzam:  
Dyrektor Szpitala  
Wojciech Michalik

**WWW.SZPITAL4.BYTOM.PL**

WOJEWÓDZKI SZPITAL SPECJALISTYCZNY NR 4 W BYTOMIU  
JEST JEDNOSTKĄ SAMORZĄDU WOJEWÓDZTWA ŚLĄSKIEGO



**Województwo  
Śląskie**