



ISO 9001
ISO 14001
ISO/IEC 27001
ISO 45001
ISO 22000

SZPITAL UNIWERSYTECKI NR 2 IM. DR. JANA BIZIELA W BYDGOSZCZY
85-168 BYDGOSZCZ, UL. UJEJSKIEGO 75

www.biziel.umk.pl e-mail: kancelaria@biziel.pl tel. 52/36-55-799 fax. 52/370-05-31

NIP: 9532582266 REGON: 340517145

NZZ/63/P/23

Bydgoszcz, dnia 09.11.2023 r.

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na *dostawę produktów leczniczych w zakresie programów lekowych*, nr sprawy NZZ/63/P/23.

WYJAŚNIENIA I ZMIANA TREŚCI SWZ

Działając na podstawie art. 135 ustawy ust. 1, 2 oraz art. 137 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych (PZP) z dnia 11 września 2019 r. – w związku z pytaniami zadanyymi przez wykonawców w toku postępowania o udzielenie zamówienia publicznego Zamawiający udziela wyjaśnień oraz dokonuje zmiany SWZ.

Pytanie 1

Do §4 ust. 7a oraz §7 ust. 1 pkt 5 wzoru umowy.

Prosimy o modyfikację treści §4 ust. 7a oraz §7 ust. 1 pkt 5 wzoru umowy poprzez skonkretyzowanie granicznych wartości dla poszczególnych pozycji asortymentowych, jakie Zamawiający zamierza zrealizować. Wnosimy o ujednoczenie tych zapisów, ponieważ obecnie postanowienie §4 ust. 7a stanowi o 30%, a postanowienie §7 ust. 1 pkt 5 stanowi o 50%. Prosimy zatem o podanie, że zmiany ilości produktów określonych w formularzu asortymentowo-cenowym mogą ulec zmniejszeniu lub zwiększeniu w granicach +/- 30%, przy czym przez takie sformułowanie Zamawiający będzie rozumiał możliwość zamówienia o 30% mniejszych lub o 30% większych ilości, każdego z zamówionych asortymentów.

Aktualna treść §4 ust. 7a oraz §7 ust. 1 pkt 5 wzoru umowy jest na tyle nieprecyzyjna, że na jej podstawie wykonawcy nie są w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia w zakresie jego poszczególnych pozycji asortymentowych, a tym samym dokonać prawidłowej kalkulacji cen na potrzeby składanej oferty. Ponadto, 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, 2 PZP, aby skutecznie zastrzec prawo opcji, Zamawiający bezwzględnie zobowiązany jest opisać je w postaci zrozumiałych, precyzyjnych i jednoznacznych postanowień 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 prawa opcji, pozostawiając w tym zakresie zupełną dowolność. Biorąc pod uwagę art. 441 ust. 2 PZP, nawet jeśli Zamawiający, w trakcie realizacji umowy, 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 obowiązku zrealizowania jej.

Odpowiedź

Prawo opcji nie doczekało się definicji ustawowej, jednak orzecznictwo zgodnie przyjmuje, że jest to uprawnienie zamawiającego do rozszerzenia zamówienia w stosunku do zamówienia podstawowego, które nie ma charakteru zobowiązania. Od decyzji zamawiającego zależy, czy skorzysta z prawa opcji i w jakim zakresie (tak: Gawrońska-Baran Andrzeła i in., Prawo zamówień publicznych. Komentarz aktualizowany). Zamawiający, chcąc skorzystać z prawa opcji, może to uczynić poprzez rozszerzenie zamówienia o konkretny przedmiot, ale nietożsamym z przedmiotem zamówienia, niemniej związany z zamówieniem podstawowym (wyrok KIO z 10.11.2015 r., KIO 2311/15, LEX nr 1968405).

W przedmiotowym przypadku trudno mówić o prawie opcji, bowiem nie następuje rozszerzenie zamówienia, a wymiana pomiędzy poszczególnymi pozycjami asortymentu.

Zamawiający może tak ukształtować warunki realizacji zamówienia publicznego, aby zabezpieczyć swoje obiektywne potrzeby, może również zastosować opisany w pytaniu mechanizm przesunięć asortymentowych

Wobec bezzasadne są zarzuty dotyczące braku zastosowania prawa opcji. Notabene art. 441 ust. 2 PZP czynność, jako dokonana z naruszeniem art. 441 ust. 1 podlega unieważnieniu, a nie jest nieważna. W związku z tym jest sankcjonowane nie „nieważnością”, a „unieważnialnością”. Tak więc nieważność tych czynności (przy założeniu, że ma w ogóle miejsce, ma charakter względny, toteż o stwierdzeniu ich nieważności musi orzec sąd. Do tego czasu postanowienia uznaje się za ważne. Do chwili orzeczenia postanowienia są ważne, a Wykonawca musi je realizować.

Zamawiający dokonuje zmiany treści SWZ w ten sposób, że w załączniku nr 3 do SWZ pn. „Projekt umowy” skreśla w całości:



SZPITAL
AKREDYTOWANY



ISO 9001
ISO 14001
ISO/IEC 27001
ISO 45001
ISO 22000

SZPITAL UNIWERSYTECKI NR 2 IM. DR. JANA BIZIELA W BYDGOSZCZY
85-168 BYDGOSZCZ, UL. UJEJSKIEGO 75

www.biziel.umk.pl e-mail: kancelaria@biziel.pl tel. 52/36-55-799 fax. 52/370-05-31

NIP: 9532582266 REGON: 340517145

a) §4 ust. 7a i w to miejsce wprowadza nowy §4 ust. 7a o następującej treści:

Zamawiający zastrzega sobie możliwość zwiększenia zamówienia ilości niektórych pozycji asortymentowych, przy równoczesnym zmniejszeniu ilości innych pozycji asortymentowych oraz zachowaniu niezmienionej całkowitej wartości przedmiotu dostawy netto (bez podatku VAT). Zmiany ilości nie mogą przekraczać 30% całkowitej wartości przedmiotu dostawy netto (bez podatku VAT), przy czym Zamawiający ma obowiązek zamówić nie mniej niż 40% każdej z pozycji asortymentowych.

b) §7 ust. 1 pkt 5 i w to miejsce wprowadza nowy §7 ust. 1 pkt 5 o następującej treści:

W zakresie zwiększenia zamówienia ilości niektórych pozycji asortymentowych, przy równoczesnym zmniejszeniu ilości innych pozycji asortymentowych ponad zakres określony w §4 ust. 7a, nie więcej niż do 50% całkowitej wartości przedmiotu dostawy netto (bez podatku VAT) oraz przy zachowaniu niezmienionej całkowitej wartości przedmiotu dostawy netto (bez podatku VAT), przy czym Zamawiający ma obowiązek zamówić nie mniej niż 40% każdej z pozycji asortymentowych.

Pytanie 2

Do §4 ust. 8 wzoru umowy.

Prosimy o zmianę brzmienia tego zapisu w ten sposób, aby Zamawiający zgłaszał reklamacje jakościowe w terminie 7 dni od dnia stwierdzenia wady.

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie 3

Do §4 ust. 13 wzoru umowy:

Prosimy o wykreślenie fragmentu upoważniającego Zamawiającego do naliczania dodatkowej kary umownej, gdyż pozostałe zapisy zobowiązują już Wykonawcę do pokrycia różnicy w cenie wynikającej z dokonania zamówienia zastępczego.

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie 4

Do §5 ust. 1 wzoru umowy: Prosimy o dopisanie do §5 ust. 1 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 w §5 ust. 1 wzoru umowy wprowadza po słowie „dostawy.” zdanie o następującej treści: "*Dostawy produktów z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego.*"

Pytanie 5

Do §7 ust. 19 wzoru umowy.

Wnosimy o obniżenie do 5% minimalnego progu uprawniającego do ubiegania się o zmianę wynagrodzenia. Wskazujemy przy tym, że proponowany przez Zamawiającego próg 10% spowodować może konieczność ponoszenia rażących strat po stronie wykonawcy zamówienia i sprzedaż poniżej kosztów zakupu (maksymalne marże, w których zawierają się koszty i zysk wykonawcy najczęściej nie przekraczają 5%), a co za tym idzie konieczność odstąpienia od umowy.

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie 6

Do §7 ust. 24 wzoru umowy.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zwiększenie maksymalnej wartości zmiany wynagrodzenia w taki sposób, aby wynosiła ona łącznie 20%?

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.



SZPITAL
AKREDYTOWANY



ISO 9001
ISO 14001
ISO/IEC 27001
ISO 45001
ISO 22000

SZPITAL UNIWERSYTECKI NR 2 IM. DR. JANA BIZIELA W BYDGOSZCZY
85-168 BYDGOSZCZ, UL. UJEJSKIEGO 75

www.biziel.umk.pl e-mail: kancelaria@biziel.pl tel. 52/36-55-799 fax. 52/370-05-31
NIP: 9532582266 REGON: 340517145

Pytanie 7

Czy Zamawiający w par. 4 ust. 9 punkt b wydłuży termin do rozpatrzenia reklamacji przez Wykonawcę do 14 dni roboczych? Zgłoszona reklamacja wymaga rozpatrzenia z uwzględnieniem i tu np. *wyjaśnień firmy kurierskiej dostarczającej leki bądź zbadania jakościowo wadliwego towaru*, a następnie (przy uwzględnieniu reklamacji) dostarczenia towaru. Wykonanie tego w krótszym czasie jest niemożliwe.

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie 8

Czy Zamawiający w par.4 ust. 9 punkt a wydłuży termin do rozpatrzenia reklamacji przez Wykonawcę do 5 dni roboczych?

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Zamawiający



CERTYFIKAT 2022/21

SZPITAL
AKREDYTOWANY