

Zakład Pielęgnacyjno – Opiekuńczy
w Ostrołęce
ul. Henryka Sienkiewicza 56
07 – 410 Ostrołęka
e-mail: zpo@zpo.ostroleka.pl
tel. 519 764 968
ZP/ZPO/1/2023

Ostrołęka dn. 15.05.2023 r.

Wykonawcy

WYJAŚNIENIE I ZMIANA TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na zadanie pn.: „Sukcesywna dostawa leków i innych produktów leczniczych do Działu Farmacji Szpitalnej w Zakładzie Pielęgnacyjno - Opiekuńczym w Ostrołęce” prowadzonego w trybie podstawowym (art. 275 pkt 1 ustawy Pzp).

Zamawiający: Zakład Pielęgnacyjno-Opiekuńczy w Ostrołęce ul. Henryka Sienkiewicza 56, 07-410 Ostrołęka, działając na podstawie art. 284 ust. 6 oraz art. 286 ust. 1 i 7 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2022 r. poz. 1710 z późn. zm.) przekazuje Wykonawcom wyjaśnienie i zmianę treści specyfikacji warunków zamówienia.

Pytanie nr 1:

„Do §3 ust. 14 wzoru umowy. Prosimy o modyfikację treści §3 ust.14 wzoru umowy, 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 §3 ust.14 wzoru umowy jest na tyle ogólna oraz nieprecyzyjna, że na jej podstawie wykonawcy nie są w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia w zakresie poszczególnych pozycji asortymentowych, a tym samym, 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. Prawo zamówień publicznych (PZP) powyższy zapis należy uznać za postanowienie abuzywne, w sposób rażąco naruszające równowagę stron i dające Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia, poprzez każdorazowe dowolne ograniczenia wielkości zamówienia w zakresie poszczególnych pozycji asortymentowych. Skoro 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 sporządzonym 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, 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 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: Zamawiający zmienia treść § 3 ust. 14 (projektowane postanowienia umowy) i nadaje mu następujące brzmienie:

„Zamawiający zastrzega sobie możliwość zmiany ilości poszczególnych pozycji asortymentowych w ramach wysokości wynagrodzenia, określonego w § 2 ust. 1, przy czym ilości produktów określonych w formularzu asortymentowo cenowym, mogą ulec zmniejszeniu lub zwiększeniu w granicach +/- 20 %. Zamawiający zastrzega sobie możliwość realizacji umowy w ramach danego pakietu w mniejszym lub większym zakresie niż to wynika z ilości określonych w Załączniku nr 2 do niniejszej umowy przy czym suma wartości zrealizowanych w ramach danego pakietu nie może przekroczyć łącznej wartości brutto danego pakietu”.

Pytanie nr 2:

„Do § 8 ust. 7 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 umowie? Wyjaśniamy, że możliwość taka została przewidziana w art. 48 ust. 1 zdanie wspólne in fine ustawy z dnia 7 października 2022 r. o zmianie niektórych ustaw w celu uproszczenia procedur administracyjnych dla obywateli i przedsiębiorców (Dz. U. z 2022 r. poz. 2185)”.


Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody. Zamawiający pozostawia zapisy § 8 ust. 7 w projektowanych postanowieniach umowy bez zmian

Pozostałe warunki specyfikacji zamówienia nie ulegają zmianie.

Zamawiający zamieści powyższe zmiany na stronie internetowej prowadzonego postępowania.

Załącznik:

- Projektowane postanowienia umowy z dn. 15.05.2023 r.

DYREKTOR
Zakładu Pielęgnacyjno-Opiekuńczego
w Ostrołęce

Grażyna Rutka