



**Szpital Wielospecjalistyczny**  
**im. dr. Ludwika Błażka**  
**w Inowrocławiu**  
**88-100 Inowrocław, ul. Poznańska 97**  
województwo kujawsko-pomorskie  
Regon 092358780 NIP 556-22-39-217 KRS  
000002494  
Dział Zamówień Publicznych  
tel./fax 52/35-45-587 ; centrala tel./fax 52/354-55-00



Inowrocław, 21.12.2023r.

EZP 538/2023



**Wszyscy Wykonawcy**  
**biorący udział w postępowaniu**

**dot. przetargu nr PM-43/EZP/2023 na dostawę artykułów żywnościowych dla niemowląt dla Szpitala Wielospecjalistycznego im. dr Ludwika Błażka w Inowrocławiu**

**Zamawiający na podst. Prawa zamówień publicznych przedstawia poniżej wyjaśnienia do zadanych pytań:**

**Pytanie Nr 1**

Wyspecyfikowany w pakiecie 1 pozycja 28 produkt jest konfekcjonowany w opakowaniu 50 sztuk a Zamawiający w SWZ oczekuje 25 sztuk. Czy w takim razie mamy zaoferować jedno opakowanie per 50 sztuk?

**Odpowiedź:**

Zamawiający w Załączniku Nr 2 do Zaproszenia w poz. 28, wymaga 25 szt

**Pytanie Nr 2**

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę §10 ust.3 wzoru umowy poprzez usunięcie całego ustępu tj.: Wykonawca najpóźniej w dniu podpisania umowy, przedstawi Zamawiającemu wykaz materiałów, związanych z realizacją niniejszej umowy, wraz z cenami ich nabycia i dokumentami potwierdzającymi przedstawione ceny oraz wykaz udokumentowanych kosztów związanych z realizacją niniejszej umowy, na podstawie których to cen i kosztów dokonał kalkulacji wynagrodzenia zawartego w ofercie, zwany dalej w umowie „Wykazem.” oraz zastąpienie go postanowieniem stanowiącym, że przesłanką waloryzacji będzie wzrost średniorocznych kosztów realizacji przedmiotu umowy o co najmniej 5% względem ceny lub kosztu przyjętych przez Dostawcę w celu ustalenia wynagrodzenia zawartego w ofercie?

Uzasadniając powyższe wskazać należy, że wymóg przedłożenia przez Dostawcę w dniu podpisania umowy kalkulacji zawierającej zestawienie kosztów ponoszonych przez Dostawcę i udział procentowy poszczególnych kosztów i elementów cenotwórczych w wynagrodzeniu Dostawcy stanowi rażące naruszenie treści oraz idei art. 439 ustawy – Prawo zamówień publicznych (dalej jako: PZP), albowiem – wbrew woli ustawodawcy – stanowi on jedynie iluzoryczną realizację wymogów ustawowych dot. waloryzacji wynagrodzenia wykonawcy. Zarówno w orzecznictwie, jak i w doktrynie zgodnie podnosi się, że celem zastosowania art. 439 Prawa zamówień publicznych powinno być faktyczne umożliwienie zmiany wysokości wynagrodzenia wykonawcy (zarówno przez jego podwyższenie, jak i obniżenie) w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia. Dla prawidłowego zastosowania tego przepisu nie jest zatem wystarczające formalne zawarcie w projektach umów postanowień dotyczących kwestii w tym przepisie wymaganych, ale konieczne jest

Sporządziła: Izabela Stachowiak







**Szpital Wielospecjalistyczny**  
**im. dr. Ludwika Błażka**  
**w Inowrocławiu**  
**88-100 Inowrocław, ul. Poznańska 97**  
województwo kujawsko-pomorskie  
Regon 092358780 NIP 556-22-39-217 KRS  
0000002494



**Dział Zamówień Publicznych**  
tel./fax 52/35-45-587 ; centrala tel./fax 52/354-55-00

takie określenie zasad waloryzacji, które da stronom umowy szansę na zmianę wysokości wynagrodzenia uwzględniając zmiany cen na rynku i na rozłożenie ryzyka wzrostu cen na obie strony umowy (vide: wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 14 czerwca 2022 r., sygn. akt: KIO 1192/22). Innymi słowy, postanowienia waloryzacyjne nie mogą sprowadzać się jedynie do formalnego wypełnienia obowiązku ich zawarcia w umowie, lecz powinny pozwalać na rzeczywiste ich zastosowanie podczas realizacji zamówienia (vide: M. Jaworska, Prawo zamówień publicznych. Komentarz, red. Marzena Jaworska, Dorota Grzeškowiak-Stojek, Julia Jarnicka, Agnieszka Matusiak, wyd. 4, art. 439). W świetle powyższego, wymóg przedłożenia w dniu zawarcia umowy rzeczony kalkulacji ocenić należy jako nadmierne obciążenie Dostawcy, naruszające zasadę równowagi stron umowy oraz ekwiwalentności świadczeń stron umowy. Takie ukształtowanie sytuacji Dostawcy prowadzi zaś do nieuchronnego wniosku, iż kwestionowane postanowienie wzoru umowy stanowi jedynie pozorną realizację art. 439 PZP i jako takie pozostaje sprzeczne z przepisem ustawy. Niezależnie od powyższego podkreślić należy, że wymóg zawarty w §10 ust.3 wzoru umowy, stanowi naruszenie tajemnicy przedsiębiorstwa. Zgodnie bowiem 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) oraz stosowane rozwiązania organizacyjne. Informacje te stanowią zbiór wypracowanych w praktyce metod prowadzenia własnej działalności gospodarczej, wpływający na sposób budowania ceny oferty. Ten wypracowany sposób wyceny stanowi zaś istotną dla wykonawcy wartość gospodarczą, ponieważ pozwala mu na utrzymywanie jego przewagi konkurencyjnej nad innymi podmiotami działającymi w tej samej branży (vide: wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 17 lutego 2016 r., sygn. akt: KIO 149/16; wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 1 czerwca 2012 r., sygn. akt: KIO 995/12). W związku z powyższym – celem doprowadzenia do stanu zgodności postanowień wzoru umowy z prawem – za zasadną należy uznać zmianę treści §10 ust.3 wzoru umowy w zaproponowany powyżej sposób.

**Odpowiedź:**

Zamawiający modyfikuje treść w Załączniku Nr 4 do Zaproszenia - wzór umowy w §10 na następującą treść:

1. „Strony postanawiają, że dokonają zmiany wynagrodzenia należnego Wykonawcy, na zasadach określonych poniżej.
2. Za podstawę do żądania zmiany wynagrodzenia należnego Wykonawcy i określenia wysokości takiej zmiany, Strony umowy przyjmują wskaźnik zmiany kwartalnego wskaźnika cen towarów i usług konsumpcyjnych ogłaszanego w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego.
3. Strona występująca z żądaniem zmiany wynagrodzenia zgodnie z postanowieniami ust. 2 zobowiązana jest przedstawić drugiej stronie informację o wysokości opisanego tam wskaźnika za kwartał poprzedzający złożenie informacji, nie później niż w terminie 30 dni od dnia publikacji komunikatu Prezesa GUS określającego jego wysokość.
4. Informację, o której mowa w ust. 3, strona będzie miała prawo złożyć nie wcześniej niż po upływie 6 miesięcy od dnia zawarcia umowy, a kolejne informacje po upływie każdych kolejnych 3 miesięcy.







**Szpital Wielospecjalistyczny**  
**im. dr. Ludwika Błażka**  
**w Inowrocławiu**  
**88-100 Inowrocław, ul. Poznańska 97**  
województwo kujawsko-pomorskie  
Regon 092358780 NIP 556-22-39-217 KRS  
000002494  
**Dział Zamówień Publicznych**  
tel./fax 52/35-45-587 ; centrala tel./fax 52/354-55-00



5. *Maksymalna wartość poszczególnej zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza Zamawiający, to 10 % w stosunku do wartości wynagrodzenia brutto określonego w Załączniku Nr 2 do umowy – załącznik cenowy a łączna maksymalna wartość wszystkich zmian wynagrodzenia jaką dopuszcza Zamawiający w efekcie zastosowania postanowień niniejszego paragrafu to 30 % wartości wynagrodzenia brutto określonego w § 5 ust. 1 umowy.*
6. *Przez maksymalną wartość zmian, o których mowa w ust. 5 należy rozumieć wartość wzrostu lub spadku wynagrodzenia Wykonawcy wynikającą z waloryzacji.*
7. *Postanowień umownych w zakresie waloryzacji nie stosuje się od chwili osiągnięcia limitu, o którym mowa w ust. 5.*
8. *Wykonawca, którego wynagrodzenie zostało zmienione zgodnie z postanowieniami ustępów poprzedzających, zobowiązany jest do zmiany wynagrodzenia przysługującego Podwykonawcy, z którym zawarł umowę, w zakresie odpowiadającym zmianom cen materiałów lub kosztów dotyczących zobowiązania tego Podwykonawcy."*

### **Pytanie Nr 3**

Do §10 wzoru umowy. Prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia w oparciu o §10 wzoru umowy, zarówno Kupujący jaki i Sprzedawca 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 doda zastrzeżenia do §10 o następującej treści:

*„W przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany cen przedmiotu umowy w oparciu o postanowienia niniejszego paragrafu, każdej ze stron przysługuje prawo wypowiedzenia umowy z zachowaniem jednomiesięcznego okresu wypowiedzenia., bez obowiązku ponoszenia z tego tytułu kar umownych. Przy czym w takim przypadku żadnej ze stron nie będą przysługiwały kary umowne określone w par. 8 ust. 1.”*

Z poważaniem

Kierownik  
Działu Zamówień Publicznych

Ewa Sempowicz

