

Numer postępowania: **ZP-271-9/22**

Kraków, dnia 17.03.2022 r.

WYJAŚNIENIA ORAZ ZMIANA TREŚCI SWZ

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na **"Dostawa leków"**.

Zamawiający, **Narodowy Instytut Onkologii im. Marii Skłodowskiej-Curie – Państwowy Instytut Badawczy Oddział w Krakowie**, działając na podstawie art. 135 ust. 2, 6 w zw. art. 137 ust. 1, 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych, udostępnia poniżej treść zapytań do Specyfikacji Warunków Zamówienia (zwanej dalej "SWZ") wraz z wyjaśnieniami oraz informuje o dokonanych zmianach:

Pytanie nr 1:

Czy w Części nr 5 Acidum levofolinicum, Zamawiający wymaga wyceny wszystkich dostępnych dawek za miligram, a nie za fiolkę ?

Odpowiedź: Zamawiający wymaga wyceny za fiolkę 0,2g/4ml.

Pytanie nr 2:

Do §1 ust. 4 wzoru umowy: Czy Zamawiający dopuści dostawę zamiennika również w przypadku niezależnej od Wykonawcy czasowej niedostępności przedmiotu umowy w obrocie?

Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza. Zmianie ulega §1 ust. 4 Wzoru umowy – załącznik nr 3 do SWZ.

Pytanie nr :3

Jednocześnie prosimy o informację czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy i braku możliwości dostarczenia zamiennika leku w cenie przetargowej (bo np. będzie to groziło rażącą startą 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: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 4:

Do §7 wzoru umowy: Prosimy o dodanie 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: Nie, Zamawiając nie wyraża zgody.

Pytanie nr 5:

Do §10 ust. 1 pkt 1 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wysokości kary umownej z tytułu opóźnienia w dostawie po upływie terminu ba wymianę reklamacyjną w taki sposób aby wynosiła ona 0,5% wartości brutto opóźnionej/niezgodnej dostawy za każdy dzień, nie więcej niż 10% wartości brutto opóźnionej/niezgodnej dostawy?

Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę. Zmianie ulega §10 ust. 1 pkt 1 Wzoru umowy – załącznik nr 3 do SWZ.

Pytanie nr 6:

Do §10 ust. 1 pkt 2 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wysokości kary umownej z tytułu opóźnienia w dostawie w taki sposób aby wynosiła ona 0,5% wartości brutto opóźnionej dostawy za każdy dzień, nie więcej niż 10% wartości brutto opóźnionej dostawy?

Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę. Zmianie ulega §10 ust. 1 pkt 2 Wzoru umowy – załącznik nr 3 do SWZ.

Pytanie nr 7:

Do §10 ust. 1 pkt 3 wzoru umowy: Prosimy o zmianę sposobu obliczania kary umownej zastrzeżonej na wypadek nieprzekazania Zamawiającemu dokumentów, o których mowa w §9 ust. 3 umowy w terminie wskazanym w wezwaniu w taki sposób aby obliczana była nie od wartości całej umowy, a od wartości umownej asortymentu, którego dotyczyć miała przekazywana dokumentacja.

Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę. Zmianie ulega §10 ust. 1 pkt 3 Wzoru umowy – załącznik nr 3 do SWZ.

Pytanie nr 8:

Do §10 ust. 1 pkt 4 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wysokości kary umownej z tytułu niewykonania umowy w taki sposób aby wynosiła ona 10% wartości brutto pozostałej do wykonania części umowy?

Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę. Zmianie ulega §10 ust. 1 pkt 4 Wzoru umowy – załącznik nr 3 do SWZ.

Pytanie nr 9:

Do §11 ust. 3 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z wzoru umowy §11 ust. 3. W uzasadnieniu swojego stanowiska wskazujemy, że powyższe zapisy w sposób rażąco naruszają równowagę stron, dając Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia, w szczególności poprzez każdorazowe odgórne ustalanie cen jednostkowych, które obowiązywać w trakcie wykonywania kontraktu, a także umożliwiając Zamawiającemu do dowolnego ograniczenia wielkości zamówienia, z pominięciem zasady wyrażonej w art. 433 pkt 4) ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (tj. Dz. U. z 2021 poz. 1129 z późn. zm.). Niniejsza argumentacja znajduje również potwierdzenie w orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej, która w wyroku z dnia 8 listopada 2021 r. (KIO 3107/21) stwierdziła, że postanowienia zakładające możliwość odstąpienia od umowy w każdej chwili, bez gwarancji wykonania zamówienia w minimalnym zakresie, również w sytuacji gdy Wykonawca nie obniży cen, stanowią nadużycie pozycji dominującej przez Zamawiającego i jako takie stanowi klauzulę abuzywną w świetle art. 433 pkt 4 ustawy PZP.

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

Udzielone wyjaśnienia i zmiany SWZ są obowiązujące. Na stronie internetowej postępowania zamieszczone zostały załączniki, w których w ramach udzielonych odpowiedzi konieczne było wprowadzenie zmian.

Jednocześnie zawiadamiamy, iż wobec czynności podjętych przez Zamawiającego w toku postępowania mają Państwo prawo wnieść odwołanie w terminach i formie określonej w Dziale IX ustawy Prawo zamówień publicznych.