

Pytania i wyjaśnienia do specyfikacji zamówienia na sukcesywną dostawę leków nr sprawy DR-271.9.2023

1. Do §3 wzoru umowy: Prosimy o zmniejszenie wymiaru kary umownej zastrzeżonej na wypadek zwłoki w dostawie do wysokości 1% wartości niedostarczonego w terminie asortymentu za każdy dzień zwłoki.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmniejszenie wymiaru kary umownej zastrzeżonej na wypadek zwłoki w dostawie do wysokości 1% wartości niedostarczonego w terminie asortymentu za każdy dzień zwłoki.

2. Prosimy o zmianę wzoru umowy poprzez dodanie wymaganego postanowienia zakładającego waloryzację wynagrodzenia Wykonawcy w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia, ze wskazaniem:

- 1) poziomu zmiany ceny materiałów lub kosztów, uprawniających strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia, oraz początkowego terminu ustalenia zmiany wynagrodzenia,
- 2) sposobu ustalania zmiany wynagrodzenia,
- 3) sposobu określenia wpływu zmiany ceny materiałów lub kosztów na koszt wykonania zamówienia, oraz okresów, w których może następować zmiana wynagrodzenia wykonawcy,
- 4) maksymalnej wartości zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza zamawiający w efekcie zastosowania postanowień o zasadach wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia, - wraz z określeniem procedury dokonania ww. zmiany, albowiem postanowienie to stanowi obligatoryjny element umowy zawieranej na okres przekraczający 6 miesięcy według art. 439 ustawy – Prawo zamówień publicznych? Dodatkowo prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy, zarówno Wykonawca jaki i Zamawiający nabędą uprawnienie do rozwiązania w tej części umowy, za porozumieniem stron, z zachowaniem jednomiesięcznego okresu wypowiedzenia, bez obowiązku ponoszenia z tego tytułu kar umownych? Uzasadniając treść powyższego pytania wskazujemy, że art. 439 PZP w znowelizowanym brzmieniu nakłada na Zamawiającego obowiązek określania w umowie, której przedmiotem są roboty budowlane, dostawy lub usługi, zawartej na okres dłuższy niż 6 miesięcy, postanowień dotyczących zasad wprowadzenia zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy w przypadku zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia. W konsekwencji, brak zamieszczenia ww. klauzuli waloryzacyjnej w treści umowy uznać należy za naruszenie przez Zamawiającego przepisów ustawy. Mając na uwadze, że wskazana umowa będzie zawierana z Wykonawcą na okres 12 miesięcy, istotnym jest odzwierciedlenie zmian ekonomicznych, które mogą następować w czasie realizacji umowy, a niewątpliwym jest, że koszty nabycia produktów od dostawców jak i koszty realizacji usługi do zamawiającego będą podlegać zmianie. W konsekwencji, waloryzacja wynagrodzenia Wykonawcy przyczyniłaby się do zachowania równowagi finansowej oraz oddawałaby rzeczywiste realia kosztów wykonania danego zamówienia publicznego jak i byłaby odzwierciedleniem zasady uczciwości kupieckiej w realiach zawieranej umowy. Nadto wskazujemy, że zgodnie z ugruntowanym w orzecznictwie oraz doktrynie stanowiskiem – samo zamieszczenie w umowie przetargowej postanowienia waloryzacyjnego nie może sprowadzać się jedynie do formalnego wypełnienia obowiązku jego zawarcia w umowie, lecz powinno pozwalać na rzeczywiste jego

DYREKTOR
Powiatowego Publicznego Zakładu
Opiekuńczo-Leczniczego w Brzesku
im. św. Jana Pawła II

Krzysztof Gac

zastosowanie podczas realizacji zamówienia (vide: M. Jaworska, Prawo Zamówień publicznych. Komentarz, red. M. Jaworska, D. Grześkowiak-Stojek, J. Jarnicka, A. Matusiak, wyd. 4, 2022). Co za tym idzie, Zamawiający winien tak ukształtować treść klauzuli waloryzacyjnej, aby zapewnić równowagę stron stosunku umownego w zamówieniach publicznych, ekwiwalentność ich świadczeń oraz równomierne rozłożenie ryzyka kontraktowego (vide: wyrok KIO z dnia 6 lipca 2022 r., sygn. akt: KIO 1564/22). Tym samym wykonanie obowiązku z art. 439 PZP powinno odbywać się z uwzględnieniem specyfiki danego przedmiotu zamówienia. Z poważaniem KM

Odpowiedź: Do wzoru umowy w SWZ dodaje się zapis do §5 jako punkt 8, który otrzymuje brzmienie: Wynagrodzenie podlega waloryzacji w oparciu o ogłoszony przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych (kwartał do poprzedniego kwartału).

- a) Wynagrodzenie waloryzuje się o sumę opublikowanych kwartalnych wskaźników o których mowa w ust. 1. od dnia podpisania umowy lub dnia ostatniej zmiany wynagrodzenia.
- b) Waloryzacja nie wymaga zmiany umowy i wchodzi w życie od pierwszego dnia miesiąca kalendarzowego następującego po ogłoszeniu odpowiedniego komunikatu Prezesa GUS.
- c) Waloryzacji nie przeprowadza się jeśli od dnia podpisania umowy lub dnia ostatniej zmiany wynagrodzenia suma wartości opublikowanych kwartalnych wskaźników o których mowa w ust. 1. nie przekracza 10%.
- d) Waloryzacje nie mogą skutkować podwyższeniem wynagrodzenia o więcej niż 10% jego wartości z dnia podpisania umowy.

Zamawiający nie wyraża zgody na rozwiązanie umowy za porozumieniem stron, z zachowaniem jednomiesięcznego okresu wypowiedzenia, bez ponoszenia z tego tytułu kar umownych, w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy.

DYREKTOR
Powiatowego Publicznego Zakładu
Opiekuńczo-Leczniczego w Brzesku
im. św. Jana Pawła II
Krzysztof Gac