

Tuczno dnia 02 grudnia 2022 roku

Sprawa nr 02/2022

Komunikat nr 4

Dot.: postępowania o zamówienie publiczne na sukcesywne dostawy leków, materiałów opatrunkowych, opatrunków specjalistycznych, sprzętu jednorazowego, płynów, środków dezynfekcyjnych, odżywek do odżywiania dojelitowego oraz środków ochrony osobistej dla ZOL SP ZOZ „Leśna Ustroń” w Tucznie

Do Zamawiającego wpłynęły zapytania do Specyfikacji warunków zamówienia w trybie przewidzianym w art. 135 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych, od uczestników postępowania o następującej treści:

Pytanie nr 23

Projekt umowy

Wnosimy o modyfikację § 3 ust. 2 projektu umowy poprzez nadanie mu treści: „*W przypadku zmiany stawki podatku VAT na wyroby będące przedmiotem zamówienia, cena ulegnie zmianie z dniem wejścia w życie aktu prawnego określającego zmianę stawki VAT, z zastrzeżeniem, że zmianie ulegnie wówczas wyłącznie cena brutto, cena netto pozostanie bez zmian. Zmiana umowy w tym przypadku nastąpi automatycznie i nie wymaga zawarcia aneksu w formie pisemnej.*”

Uzasadnienie:

Wysokość stawki podatku VAT na wyroby będące przedmiotem zamówienia jest czynnikiem cenotwórczym, niezależnym do swobodnego uznania i woli Stron. Zmiana stawki podatku VAT następuje bowiem w drodze zmiany właściwej ustawy, w dniu oznaczonym przez ustawodawcę, a Strony nie mogą się uchylać od jej skutków i zobowiązane są ponosić związane z nią koszty w terminach i na zasadach określonych przez ustawodawcę. W ocenie Wykonawcy, w kontekście powyższego, obciążanie Wykonawcy skutkami tejże zmiany lub skutkami ewentualnego opóźnienia w jej wprowadzaniu, tj. uzależnieniem zmiany ceny brutto w związku ze zmianą stawki podatku VAT od podpisania stosownego aneksu do umowy, stoi w sprzeczności z przepisami podatkowymi.

Odpowiedź:

Tak, Zamawiający zmodyfikuje treść o proponowaną zmianę.

Pytanie nr 24

Projekt umowy

Wnosimy o modyfikację § 5 projektu umowy poprzez określenie - zgodnie z treścią art. 436 pkt 3) ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (Dz.U z 2021 r. poz. 1129 ze zm.) - łącznej maksymalnej wysokości kar umownych, których mogą dochodzić strony. Postanowienie to jest obligatoryjnym elementem umowy w sprawie zamówienia publicznego w rozumieniu przywołanych przepisów.

Odpowiedź:

Zamawiający dokona modyfikacji zapisu § 5 projektu umowy o postanowienia dotyczące kar umownych: „*1. Strony postanawiają, że obowiązującą formą odszkodowań będą kary umowne. 2. Kary naliczane będą w następujących okolicznościach: a) Wykonawca zapłaci*

Zamawiającemu karę umowną w przypadku opóźnienia dostawy bieżącej za każdy dzień zwłoki poza gwarantowany w ofercie czas reakcji na zamówienie w wysokości 0,5 % wartości netto tej dostawy; b) odstąpienia od umowy Wykonawcy z przyczyn od niego zależnych w wysokości 10,0 % wartości netto niezrealizowanej części dostaw; c) odstąpienia od umowy Zamawiającego z przyczyn niezależnych od Wykonawcy w wysokości 10,0 % wartości netto niezrealizowanej części dostaw. 3. Łączna wysokość kar umownych nie może być wyższa niż 10,0 % wartości dostaw co do wysokości określonej w § 3 ust. 1 niniejszej umowy."

Pytanie nr 25

Projekt umowy

3) Wnosimy o modyfikację § 6 projektu umowy poprzez dodanie ust. 2 o treści:

„Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany ceny w przypadku zmiany cen producenta lub w przypadku zmiany w czasie trwania umowy kursu dolara amerykańskiego w stosunku do złotego o co najmniej 5%. W takim przypadku zmiana umowy nastąpi w drodze zawarcia aneksu w formie pisemnej.”

Uzasadnienie:

Zmiana zaproponowana przez Wykonawcę jest odpowiedzią na czynniki niezależne od Wykonawcy, a mające realny wpływ na cenę wyrobów dostarczanych w ramach umowy przetargowej. Należy podkreślić, że Wykonawca nie powinien być w całości i samodzielnie obciążany ryzykiem zmiany stosunków gospodarczych, a tym samym zobowiązany do realizowania umowy po rażąco niskich cenach. Zgodnie z treścią art. 439 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 roku prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm.) Umowa, której przedmiotem są roboty budowlane, dostawy lub usługi, zawarta na okres dłuższy niż 6 miesięcy, zawiera postanowienia dotyczące zasad wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia. Mając na uwadze powyższe Zamawiający jest zobligowany do zawarcia w treści każdej umowy w sprawie zamówienia publicznego - której okres obowiązywania przekracza 6 miesięcy - postanowień dotyczących zasad wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy, w przypadku zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia. Wykonawca zwraca uwagę, że jak słusznie zauważa M. Jaworska „stosowanie klauzul waloryzacyjnych jest również korzystne dla zamawiających, pozwala bowiem na ponoszenie rzeczywistych kosztów wykonania zamówienia, nieobarczonych narzutem związanym z koniecznością ujęcia w cenie ryzyka ich wzrostu. Stosowanie klauzul waloryzacyjnych zapobiega również powstawaniu sytuacji, kiedy wykonanie zamówienia przestaje być opłacalne, a tym samym sprzyja trwałości stosunku umownego, co niewątpliwie jest korzystne dla obu stron umowy.” (M. Jaworska, w: Komentarz PZP, wydanie I, 2021).

Odpowiedź:

Tak, Zamawiający zmodyfikuje treść o proponowaną zmianę.

Dyrektor Zakładu
Paweł Suski