

Poznań, dnia 22.05.2009.
EZ/2252/6/ 2009

Wg rozdzielnika do wszystkich zainteresowanych przetargiem nieograniczonym nr 24/2009

Dotyczy: **Zakup i dostawa leków**

Wielkopolskie Centrum Onkologii informuje, iż wpłynęły zapytania do specyfikacji istotnych warunków zamówienia, na które udzielamy odpowiedzi.

PYTANIE

1. Czy w związku z nowelizacją ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2006 r. nr 164, poz. 1163, nr 170, poz. 1217 i nr 227, poz. 1658, z 2007 r. nr 64, poz. 427 i nr 82, poz. 560, oraz z 2008 r. nr 171, poz. 1058), w której art. 144 ust. 1 otrzymał nowe, bardzo restrykcyjne brzmienie, Zamawiający zechciałby dodać w projekcie umowy, załączonym do specyfikacji istotnych warunków zamówienia, zapis w poniższym brzmieniu?:
 1. W trakcie obowiązywania umowy strony dopuszczają zmiany cen wyłącznie w przypadku:
 - 1) zmiany stawki podatku VAT, przy czym zmianie ulegnie wyłącznie cena brutto, cena netto pozostanie bez zmian;
 - 2) zmian cen urzędowych leków, wprowadzonych rozporządzeniem odpowiedniego Ministra, przy czym zmiany te mogą dotyczyć podwyższenia i obniżenia cen jak również dodania nowych a także skreślenia leków z wykazu leków objętych cenami urzędowymi;
 - 3) zmian stawek opłat celnych wprowadzonych decyzjami jednostronnymi władz;
 - 4) uzasadnionych zmian wprowadzonych przez producentów leków, na podstawie dokumentu wystawionego przez producenta (oświadczenie, cennik lub faktura);
 - 5) zmian kursu waluty powyżej 5%, w przypadku leków importowanych, zgodnie z tabelą NBP;
 2. Zmiany wymienione w ppkt 1), 2) i 3) następują z mocy prawa i obowiązują od dnia obowiązywania odpowiednich przepisów.
 3. Zmiany wymienione w ppkt 4) i 5) mogą być dokonane na wniosek wykonawcy, w terminie do 14 dni od przesłania zawiadomienia, w formie aneksu do umowy.
 4. W przypadku szczególnych okoliczności, takich jak wstrzymanie lub zakończenie produkcji, strony dopuszczają możliwość dostarczania odpowiedników preparatów objętych umową. Ewentualna zmiana ceny w tym zakresie może odbywać się na zasadach określonych w punkcie 3.
 5. Strony dopuszczają zmianę cen jednostkowych preparatów objętych umową w przypadku zmiany wielkości opakowania wprowadzonej przez producenta z zachowaniem zasady proporcjonalności w stosunku do ceny objętej umową.

6. W przypadku, kiedy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmian cen leków objętych umową dopuszczają możliwość rozwiązania umowy w całości lub w spornej części.

ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę projektu umowy w sposób proponowany przez wykonawcę. Paragraf 3 ust. 2 projektu umowy przewiduje, możliwość zmiany wartości przedmiotu zamówienia (umowy) – co bezpośrednio przekłada się na ceny leków oferowanych przez wykonawcę – w przypadku:

- a) zmiany stawki podatku VAT, przy czym zmianie ulegnie wyłącznie cena brutto, cena netto pozostanie bez zmian,
- b) zmian cen urzędowych leków, wprowadzonych rozporządzeniem odpowiedniego Ministra, przy czym zmiany te mogą dotyczyć podwyższenia i obniżenia cen, jak również dodania nowych leków, a także skreślenia leków z wykazu leków objętych cenami urzędowymi,
- c) zmian stawek opłat celnych wynikających z przepisów prawa,
- d) uzasadnionych zmian wprowadzonych przez producentów leków, pod warunkiem, iż zostanie ona poprzedzona pisemnym oświadczeniem woli, które Producent złoży Zamawiającemu, a zmiana ta nie będzie przewyższać 5 % pierwotnej ceny leku – przedmiotu umowy.
- e) zmian kursu waluty powyżej 5%, w przypadku leków importowanych, zgodnie z tabelą NBP.

Punkty a)-c) i e) są identyczne lub prawie identyczne z proponowanymi przez wykonawcę. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści punktu d) w sposób proponowany przez wykonawcę. Ryzyko zmiany cen przez producenta leków stanowi ryzyko gospodarcze związane z prowadzeniem przez wykonawców działalności gospodarczej i jako takie nie może być przerzucone na zamawiającego. Zamawiający mimo tego dopuszcza, w uzasadnionych przypadkach, możliwość zmiany wartości przedmiotu zamówienia (a więc ceny leków), w razie ich zmiany przez producenta pod warunkiem, iż nie będzie przekraczać ona 5% pierwotnej ceny. Usunięcie pięcioprocentowego limitu, jak proponuje wykonawca, mogłoby potencjalnie rodzić zbyt niekorzystne ekonomicznie skutki dla zamawiającego.

Paragraf 3 ust. 3 projektu umowy zasadniczo odpowiada propozycji wykonawcy, zamawiający wymaga jednakże od wykonawcy pisemnego powiadomienia o zmianie ceny leków z siedmiodniowym wyprzedzeniem, co uzasadnione jest faktem, iż to w interesie wykonawcy leży podwyższenie ceny leków, zaś zamawiający musi mieć wystarczającą ilość czasu na wprowadzenie nowych cen.

Paragraf 3 ust. 4 projektu umowy również odpowiada propozycji wykonawcy, z tym że zamawiający wymaga zachowania co najmniej 14-dniowego wyprzedzenia przed dokonaniem zmiany umowy w celu umożliwienia precyzyjnego opracowania aneksu oraz zastrzega konieczność zachowania formy pisemnej pod rygorem nieważności, co znajduje oparcie w dyspozycji art. 139 ust. 2 Ustawy – Prawo zamówień publicznych.

Paragraf 3 ust. 5 i 6 projektu umowy zawierają postanowienia niemalże identyczne jak proponowane przez wykonawcę, różnice nie zmieniają w żaden sposób treści umowy.

Paragraf 3 ust. 7 umowy również odpowiada propozycji wykonawcy. Zamawiający uwzględnia także zapis dotyczący możliwości odstąpienia od umowy, będący powtórzeniem zapisu art. 145 ust. 1 Ustawy – Prawo zamówień publicznych.

Z poważaniem,