



Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej
63-700 Krotoszyn, ul. Młyńska 2, tel. 62 588 03 90 fax. 62 588 04 02
Nr KRS: 000 000 2750 NIP: 621-15-36-551 REGON: 000310226
e-mail: spzoz@krotoszyn.pl internet: <http://www.spzoz.krotoszyn.pl/>

Misja zakładu:

„Otwarci na zmiany, szanując tradycję, zapewniamy wysoką jakość opieki medycznej i wrażliwość na problemy naszych pacjentów.”

Wykonawcy ubiegający się o udzielenie zamówienia

Dotyczy: przetargu nieograniczonego na **dostawę leków onkologicznych dla SPZOZ**

Krotoszyn

Nr sprawy: AS/1/38/17

W związku z pytaniami ze strony Wykonawców Zamawiający na podstawie art. 38 ust. 1 i 2 ustawy prawo zamówień publicznych wyjaśnia siwz.

I. Zapytania do Formularza cenowego:

1. Pytanie:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wyłączenie z pakietu 19 pozycji 24, 25, 26, 27, 28, 29 do osobnego pakietu, co pozwoli na przystąpienie do przetargu większej ilości oferentów i uzyskanie korzystniejszej ceny? Wykonawca zapewnia – zgodnie z SIWZ, że wskazane leki o tej samej nazwie międzynarodowej będą pochodzić od tego samego producenta.

Odpowiedź: Zgodnie z SIWZ.

2. Pytanie:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydzielenie z pakietu nr 18 pozycji 20 Ac. Zoledronicum roztwór do infuzji 4mg/100ml fiol. 100ml?

Wydzielenie umożliwi zwiększenie konkurencyjności ofert i zaproponowanie Zamawiającemu korzystnych cen producenta.

Odpowiedź: W pakiecie nr 18 oferty należy złożyć na poszczególne pozycje pakietu

3. Pytanie:

Dotyczy pakietu nr 9

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dołączenie kart charakterystyki na płycie cd do oferty dla pakietu nr 9 zamiast dołączenia ich wraz z pierwszą dostawą?

Odpowiedź: Wyrażamy zgodę.

4. Pytanie:

Dotyczy pakietu nr 9

Czy Zamawiający w pakiecie 9 pozycji 4 miał na myśli produkt leczniczy Rituximabum w fiolce o pojemności **50 ml**?

Powyższy produkt nie występuje w fiolce 10 ml.

Odpowiedź: Tak, zamawiający w pakiecie nr 9 poz. 4 miał na myśli produkt leczniczy Rituximabum w fiolce o pojemności 50 ml.

II Zapytania do Projektu Umowy

5. Pytanie:

1. Dotyczy § 12 ust. 2 i 3 wzoru umowy – kary umowne

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę w § 12 ust. 2 i 3 wzoru umowy fragmentów:

„2. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną:

- za odstąpienie od umowy wskutek okoliczności, za które odpowiada Wykonawca, w wysokości **10 % wartości umownej przedmiotu umowy**”

oraz

„3. Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną:

- za odstąpienie od umowy wskutek okoliczności, za które odpowiada Zamawiający, w wysokości **10 % wartości umowy przedmiotu umowy**

na następujące:

„2. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną:

- - za odstąpienie od umowy wskutek okoliczności, za które odpowiada Wykonawca, w wysokości **10 % wartości niezrealizowanej części przedmiotu umowy**”

oraz

„3. Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną:

- - za odstąpienie od umowy wskutek okoliczności, za które odpowiada Zamawiający, w wysokości **10 % wartości niezrealizowanej części przedmiotu umowy**”

Zgodnie z art. 483 § 1 kodeksu cywilnego (kc) „Można zastrzec w umowie, że naprawienie szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego nastąpi przez zapłatę określonej sumy (kara umowna)”.

Powyższe oznacza, że nie można karać za zamówienie zrealizowane należycie. Natomiast z taką sytuacją będziemy mieli do czynienia, gdy zostanie nałożona kara umowna od całości wynagrodzenia umownego, podczas gdy nienależyte wykonanie będzie dotyczyło tylko części wolumenu. W niniejszej umowie mamy bowiem do czynienia z dostawami częściowymi (partiami), a nie z dostawą jednorazową. Może zdarzyć się tak, że opóźnienie bądź niewykonanie dotyczyć będzie tylko niewielkiej części umowy. Nie można tej sytuacji traktować na równi z sytuacją, w której opóźnienie bądź niewykonanie będzie dotyczyć całej umowy.

Zwracamy uwagę, że na mocy art. 484 § 2 kc „Jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej; to samo dotyczy wypadku, gdy kara umowna jest rażąco wygórowana”. Najczęściej spory sądowe o zamiarkowanie kar umownych dotyczą właśnie sytuacji, gdy kara jest nieadekwatna do stopnia niewykonania lub nienależytego wykonania umowy. Pozostawienie więc treści wzoru umowy w brzmieniu dotychczasowym, może doprowadzić do tego, że Wykonawca, niesłusznie ukarany karą umowną od całości wynagrodzenia, będzie skutecznie dochodzić zamiarkowania kary umownej przed sądem.

Powyższe potwierdza orzecznictwo Sądu Najwyższego. Jak stwierdził SN „O tym, czy w danym wypadku można mówić o karze umownej rażąco wygórowanej, nie może sama przez się decydować jej wysokość przyjęta procentowo w określonym akcie prawnym, lecz przede wszystkim stosunek, w jakim do siebie pozostają dochodzona kara umowna i spełnione z opóźnieniem świadczenie dłużnika. W sytuacji, gdy kara umowna równa się bądź zbliżona jest do wysokości wykonanego z opóźnieniem zobowiązania, w związku z którym ją zastrzeżono, można ją uważać za rażąco wygórowaną w rozumieniu art. 484 § 2 k.c.” (Wyrok SN z dnia 20 maja 1980 r., I CR 229/80, OSNC 1980, nr 12, poz. 243). Przykładowo, jeśli niewykonanie zamówienia będzie dotyczyło 5% wartości umowy, to kara umowna wyniesie mimo to 5% wartości umowy. Podobnie w nowszym orzecznictwie: „Miarkowanie kary umownej zastrzeżonej na wypadek zwłoki w spełnieniu całości świadczenia jest co do zasady dopuszczalne także ze względu na wykonanie przez dłużnika zobowiązania w znacznej części” (Wyrok SN z dnia 21 września 2007 r., V CSK 139/07, OSNC-ZD 2008, nr 2, poz. 44).

Istnieje również wiele wyroków Sądów Apelacyjnych i Sądów Okręgowych potwierdzających konieczność miarkowania kary w przypadku jej nieadekwatności do stopnia niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania.

Odpowiedź: Zamawiający postanawia pozostawić zapisy Projektu umowy bez zmian

6. Pytanie:

Dotyczy § 2 ust.2 wzoru umowy oraz Rozdz. III pkt. 9 SIWZ – 24-godzinny termin dostawy

Czy Zamawiający zgodzi się na wydłużenie terminu dostawy przedmiotu zamówienia z 24 godzin do co najmniej 48 godzin?

Ze względu na skalę prowadzonej przez Wykonawcę działalności, termin 24-godzinny jako standardowy termin, nie zawsze jest możliwy do realizacji, zwłaszcza jeżeli zamówienie jest składane przez szpital w godzinach popołudniowych dnia poprzedniego. Oczywiście, w miarę możliwości Wykonawcy, na prośbę Zamawiającego dostawy będą realizowane w terminie najkrótszym z możliwych.

Odpowiedź: Zgodnie z SIWZ.

7. Pytanie:

Zamawiający zastrzega sobie możliwość zmian ilościowych przedmiotu umowy, ale nie określił ich warunków, m.in. nie wskazał w jakich okolicznościach zmiana mogłaby mieć miejsce, nie wskazał w żaden sposób granic zmian ilościowych odnośnie pozycji itp. Zgodnie z art. 144 ust.2, w związku z art. 144 ust. 1-1b, 1d, 1e Ustawy PZP, brak określenia warunków zmiany umowy będzie przesądzać o nieważności zapisów z §1 ust.2 i §8 ust.2 umowy. Czy z związku z tym, Zamawiający odstąpi od tych zapisów w umowie?

Odpowiedź: Zamawiający postanawia pozostawić zapisy Projektu umowy bez zmian. Zgodnie z wyrokiem KIO z 10 listopada 2010 r. Zamawiający ma prawo opisać swoje potrzeby w taki sposób, aby przedmiot zamówienia spełniał jego oczekiwania i zaspakajał jego potrzeby. Zgodnie z wyrokiem KIO z dnia 9 kwietnia 2010 r KIO/UZP 352/10 "nie można oczekiwać iż zlecający usługę świadczoną w dłuższym okresie czasu, a nie na przykład jednorazowo będzie w stanie określić minimalną ilość towarów, których transportu podejmuje się wykonawca.

8. Pytanie:

Do treści §5 ust.3 pkt 2) projektu umowy prosimy o dodanie słów "... bez zgody Zamawiającego, przy czym zgody takiej Zamawiający nie może bezpodstawnie odmówić."

Odpowiedź: Zamawiający postanawia pozostawić zapisy Projektu umowy bez zmian

9. Pytanie:

Prosimy o rozszerzenie zapisu §7 ust.1 projektu umowy poprzez zapis wskazujący jednoznacznie na to, iż kara będzie naliczana od wartości niedostarczonego w terminie zamówienia: "... w wysokości 0,5% wartości netto niedostarczonego w terminie zamówienia częściowego za każdy dzień zwłoki...". Nadmieniamy, że opóźnienie może dotyczyć niewielkiej części zamówienia (np. 5%) i nieuzasadnionym jest karanie wykonawcy również za część zamówienia dostarczoną terminowo.

Odpowiedź: Zamawiający postanawia pozostawić zapisy Projektu umowy bez zmian

10. Pytanie:

Do §7 ust.2 projektu umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kar umownych za niedostarczenie w terminie zamówionej partii towaru podlegającego reklamacji poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 0,5% dziennie liczonej od wartości nie dostarczonego w terminie zamówienia podlegającego reklamacji?

Odpowiedź: Zamawiający postanawia pozostawić zapisy Projektu umowy bez zmian

11. Pytanie:

Do treści §7 ust.3 prosimy projektu umowy o dodanie słów zgodnych z przesłankami art. 552 Kodeksu cywilnego: "... z wyłączeniem powołania się przez Wykonawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru Kupującemu."

Odpowiedź: Zamawiający postanawia pozostawić zapisy Projektu umowy bez zmian

12. Pytanie:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów umowy w §7 ust.4 poprzez zapis o ewentualnej karze za odstąpienie od umowy w wysokości 10% wartości netto NIEZREALIZOWANEJ części umowy?

Odpowiedź: Zamawiający postanawia pozostawić zapisy Projektu umowy bez zmian.

Wszelkie wyjaśnienia i zmiany SIWZ stanowią integralną część SIWZ, należy je uwzględnić i zaznaczyć przy sporządzaniu oferty.

Z poważaniem

Z-CIA DYREKTORA SPZOZ
W KROTOSZYNIE
ds. medycznych
lek. Mieczysław Pełko

Krotoszyn, dnia 04.01.2018r.