



Misja zakładu:

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

## WYJAŚNIENIE DO SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

**Dotyczy: postępowania w trybie podstawowym z możliwością negocjacji na „Dostawa leków dla SPZOZ w Krotoszynie IV” Nr sprawy: AS/1/18/21**

Zamawiający na podstawie art. 284 ust. 1 ustawy prawo zamówień publicznych wyjaśnia swz

### Zapytania do formularz cenowego:

#### 1 Pytanie:

Czy Zamawiający potwierdza, że w **Pakiecie nr 1 poz. 5** (Enoxaparinum natricum roztwór do wstrzykiwań 300 mg/3 ml fiol. + zestaw) wymaga zaoferowania zestawu w skład którego wchodzi: 1 fiolka roztworu do wstrzykiwań + 10 strzykawek tuberkulinowych + 1 MiniSpike, w ilości 1 300 zestawów?

**Odpowiedź:** Tak, Zamawiający potwierdza że w **Pakiecie nr 1 poz. 5** (Enoxaparinum natricum roztwór do wstrzykiwań 300 mg/3 ml fiol. + zestaw) wymaga zaoferowania zestawu w skład którego wchodzi: 1 fiolka roztworu do wstrzykiwań + 10 strzykawek tuberkulinowych + 1 MiniSpike, w ilości 1 300 zestawów.

### Zapytania do projektu umowy:

#### 2 Pytanie:

Czy Zamawiający wskaże minimalną wartość zamówienia, np. 80% wartości umowy? Obecne zapisy umowne, które nie wskazują minimalnej wartości są sprzeczne z art. 433 pkt. 4 ustawy PZP.

**Odpowiedź:** Zabronione jest wskazywanie możliwości ograniczenia zakresu zamówienia przez zamawiającego bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron, czego umowa nie przewiduje.

#### 3 Pytanie:

Czy Zamawiający wykreśli zapis par. 5.3? Najdłuższym ustawowym terminem zapłaty dopuszczalnym na terenie RP jest termin 60 dni. Jeśli zatem wartość faktury będzie przekraczać 20.000zł, wówczas termin umowy w zakresie 50% wartości faktury wyniesie od razu więcej, niż 60 dni, co jest nielegalne. Zgodnie z art. 8 ust. 2 Ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o terminach zapłaty w transakcjach handlowych, w transakcjach handlowych, w których dłużnikiem jest podmiot publiczny będący podmiotem leczniczym w rozumieniu art. 4 ust. 1 pkt 2–4 ustawy z dnia 15 kwietnia 2011 r. o działalności leczniczej, termin zapłaty określony w umowie nie może przekraczać 60 dni, liczonych od dnia doręczenia dłużnikowi faktury lub rachunku, potwierdzających dostawę towaru lub wykonanie usługi.

**Odpowiedź:** Zamawiający postanawia pozostawić projekt umowy bez zmian. Zapis zgodny z art. 11 Ustawa o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych Dz.U. z 2013 r. poz. 403 t.j. Dz.U. z 2020 r. poz. 935

#### 4 Pytanie:

Czy Zamawiający wykreśli par 5.9? Systemy magazynowo-księgowe Wykonawcy nie dopuszczają do zamieszczania dowolnych wzmianek (jak np. numer zamówienia) na fakturach, zaś ich ręczne uzupełnianie jest w praktyce niemożliwe.

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza możliwość umieszczenia na wystawionej fakturze numeru umowy, zamiast numeru zamówienia.

#### 5 Pytanie:

Czy Zamawiający zmniejszy w par. 7.1 wykreśli zapis o minimalnej kwocie kary 50,-zł? Obecny zapis grozi naliczeniem kary w wysokości rażąco wygórowanej.

**Odpowiedź:** Zamawiający postanawia pozostawić zapisy Projektu umowy bez zmian.

#### 6 Pytanie:

Czy Zamawiający zmniejszy wartość kary umownej określonej w par. 7.2 z 2% do wartości max. 0,2% oraz wykreśli zapis o minimalnej kwocie kary 150,-zł? Obecna kara jest **rażąco wygórowana**.

**Odpowiedź:** Zamawiający postanawia pozostawić zapisy Projektu umowy bez zmian. Kara liczona jest od wartości zamówienia.

#### **7 Pytanie:**

Czy Zamawiający wykreśli par 8 dotyczący mediacji? Doświadczenie wskazuje, że jedyną osią sporu z umów dostawy jest fakt niepłacenia za zakupione, przyjęte, niereklamowane przez Zamawiającego leki. Trudno zatem wskazać, jaki – poza przewleczeniem sprawy i odroczeniem płatności – miałby być cel i przedmiot mediacji, skoro okoliczności prawne i faktyczne sprawy są z reguły niesporne, zaś jedynym „sporem” jest fakt niepłacenia za zakupione leki.

**Odpowiedź:** Zamawiający postanawia pozostawić zapisy Projektu umowy bez zmian. Wymóg wyczerpania możliwości rozstrzygnięcia sporu w drodze polubownej, jest powszechnie akceptowany.

#### **8 Pytanie:**

Czy Zamawiający w par. 9.2.h zamiast opcji dodatkowego zakupu 30% wpisze opcję dodatkowego zakupu 20% towaru? Wykonawca nie może być związany postanowieniami umowy w zakresie sprzedaży wolumenu większego o 30%, przy niezmienionej cenie towaru; nie jest w takim wypadku możliwe skalkulowanie racjonalnej ceny produktów, a także nie można wykluczyć, że produkt nie będzie dostępny w takiej ilości (np. wskutek zaprzestania produkcji).

**Odpowiedź:** Zamawiający wyraża zgodę.

#### **9 Pytanie:**

Czy Zamawiający w par. 9.2.i zamiast 12 miesięcy wpisze 3 miesiące jako możliwy termin przedłużenia umowy? Wykonawca nie może zagwarantować, że w okresie o 100% dłuższym, niż pierwotnie zakładany dostarczać będzie produkt i to w cenie ofertowej oraz na niezmienionych zasadach handlowych.

**Odpowiedź:** Zamawiający wyraża zgodę.

#### **10 Pytanie:**

**Do §5 ust. 3 wzoru umowy:** Prosimy o usunięcie z wzoru umowy treści §5 ust. 3 z uwagi nieważność zapisu w świetle bezwzględnie obowiązujących przepisów prawa t. j. art. 13 w zw. z art. 8 ust. 2 ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych (Dz.U. z 2013 r. poz. 403 ze zm).

**Odpowiedź:** Zamawiający postanawia pozostawić projekt umowy bez zmian. Harmonogramy płatności za wykonanie częściowych dostaw nie są zabronione, skoro dopuszczalne jest ustalanie harmonogramów płatności za całość umowy.

#### **11 Pytanie:**

**Do §5 ust. 9 wzoru umowy:** Prosimy o wykreślenie z projektu umowy zapisów §5 ust. 9 jako niezgodnych z normami współżycia społecznego i będących nadużyciem prawa ze strony Zamawiającego, a co za tym idzie nie zasługujących na ochronę prawną. Wyjaśniamy, że rolą kar w zamówieniach publicznych jest ochrona interesów Zamawiającego w zakresie prawidłowych i terminowych dostaw przedmiotu zamówienia. Zamawiający nie może zastrzegać kar umownych za realizację uprawnień podmiotowych wykonawcy jak również nie związanych z realizacją przedmiotu zamówienia. Za takim rozumieniem przepisów przemawiają ostatnie orzeczenia Krajowej Izby Odwoławczej o sygnaturach: KIO 2397/13 i KIO 487/14.

**Odpowiedź:** §5 ust. 9 nie zawiera informacji o karach umownych. Jednocześnie wymóg z §5 ust. 9 nie jest sprzeczny z normami współżycia społecznego (abstrahując od tego, że nie wskazał autor pytania z jaką konkretnie normą ma być ta sprzeczność). Godzi się zauważyć, że zgodnie z art. 6 ust. 1 pkt 2) Ustawa o elektronicznym fakturowaniu w zamówieniach publicznych, koncesjach na roboty budowlane lub usługi oraz partnerstwie publiczno-prywatnym Dz.U. z 2018 r. poz. 2191 t.j. Dz.U. z 2020 r. poz. 1666 sam ustawodawca przewidział konieczność wskazywania na fakturach numerów umowy. Zatem tego typu wymogi są powszechnie stosowane i nie są uciążliwe czy niewykonalne.

Zamawiający dopuszcza możliwość umieszczenia na wystawionej fakturze numeru umowy, zamiast numeru zamówienia.

#### **12 Pytanie:**

Do §7 ust. 2 wzoru umowy: Czy zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wymiaru kary umownej zastrzeżonej w §7 ust. 2 wzoru umowy do wysokości 1% wartości zareklamowanego towaru za każdy dzień zwłoki bez wskazywania minimalnej kary wynoszącej 150,00 zł dziennie? Wskazujemy przy tym, że wysokość ww. kar umownych możliwych do naliczenia przez Zamawiającego (zawsze minimum 150,00 zł) nie zostaje uzależniona ani od realnej wartości niezrealizowanej terminowo pozycji zamówienia, czy od poniesionej przez Zamawiającego szkody, ani też od żadnych innych obiektywnych czynników. W konsekwencji, taki sposób naliczania budzi zastrzeżenia wykonawcy z uwagi na fakt, iż może być on dotknięty sankcją nieważności na podstawie art. 353<sup>1</sup> Kodeksu cywilnego - ze względu na sprzeczność z naturą stosunku zobowiązaniowego. Reasumując, ww. sankcje wynikające z proponowanej treści umowy nie spełniają zasadniczego celu, dla którego są wprowadzane i uwzględniają jedynie represyjną funkcję kary umownej. Mając na uwadze powyższe, wykonawca wnosi o zmianę wspomnianego zapisu, aby był on zgodny z reżimem prawa cywilnego.

**Odpowiedź:** Zamawiający postanawia pozostawić zapisy Projektu umowy bez zmian. Funkcja kary umownej stymuluje również wykonawców do wykonywania zamówień, nawet jeżeli wartość danych produktów była niewielka, ale dla procesu medycznego niezbędna. Stąd aby unikać nakładania kar umownych nic nie znaczących (kilka groszy lub kilka złotych), wprowadzono minimalne wysokości kar umownych. Biorąc pod uwagę, że jest jednocześnie ustalony limit maksymalnej kary umownej, zapis wydaje się być uczciwy i wzajemnie odzwierciedlający interesy obu stron, zapewniając harmonijną równowagę.

### **13 Pytanie:**

Do §9 ust. 6 wzoru umowy: 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:** Zamawiający postanawia pozostawić zapisy Projektu umowy bez zmian

### **14 Pytanie:**

Do §11 ust. 6 wzoru umowy: Mając na uwadze konieczność potwierdzenia znajomości kondycji finansowej Zamawiającego, o czym mowa w §11 ust. 6, wnosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie czy w związku z koniecznością złożenia takiej deklaracji, Zamawiający umożliwi Wykonawcom dostęp do ksiąg rachunkowych, dokumentów finansowych i innych dokumentów pozwalających Wykonawcom lub też w inny sposób da możliwość na powzięcie wiedzy na temat stanu finansowego Zamawiającego? Prośbę o dostęp uzasadniamy faktem, że złożenie oświadczenia o wskazanej treści, wyłącznie w oparciu o powszechną znajomość kondycji finansowej podmiotów szpitalnych, byłoby oświadczeniem nieskutecznym i nieprawdziwym.

**Odpowiedź:** Dane finansowe są powszechnie dostępne, w związku z obowiązkiem publikacji w rejestrach sądowych dokumentów. Dokumenty te stanowią też dane udostępniane na wniosek w ramach dostępu do informacji publicznej.

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

Z poważaniem  
**Z-CA DYREKTORA SPZOZ  
W KROTOSZYNIE**  
ds. techniczno-inwestycyjnych  
mgr inż. Dariusz Markowski



Krotoszyn, dnia 07.06.2021r.