



WYJAŚNIENIE DO SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA II

Dotyczy: postępowania w trybie podstawowym bez negocjacji na

„Dostawę leków onkologicznych dla SPZOZ w Krotoszynie

Nr sprawy: AS/1/06/22

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

Zapytania do projektu umowy:

1 Pytanie:

Do §3 ust.2 projektu umowy. Zgodnie z ustawą Prawo Farmaceutyczne (Dz. U. 2001 Nr 126 poz. 1381 z późn. zm.) miejscem dostawy leków może być tylko apteka szpitalna, dlatego prosimy o zmianę zapisu §3 ust.2 projektu umowy i nadanie mu brzmienia: „Wykonawca zobowiązuje się do dostarczania przedmiotu dostawy do Apteki Szpitalnej Zamawiającego”.

Odpowiedź: Wyjaśniamy, że pracownia leków cytostatycznych jest częścią Apteki Szpitalnej, w związku z tym zapis pozostawiamy bez zmian.

2 Pytanie:

Do §3 ust. 2 wzoru umowy. Mając na uwadze zastrzeżony w art. 99 ust. 1 ustawy Prawo Zamówień Publicznych przepis, zgodnie z którym przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, natomiast zaproponowany przez zamawiającego zapis umowny (wniesienie na pierwsze piętro) wyklucza po stronie wykonawcy możliwość przeprowadzenia dokładnej kalkulacji i oszacowania kosztów, skoro:

- to od zamawiającego, a właściwie od wolumenu składanych przez niego zamówień, na który przecież wykonawca nie ma wpływu, wynikać będzie zakres wymaganych po stronie wykonawcy czynności;
 - na podstawie tak sformułowanego postanowienia brak jest możliwości oszacowania odległości punktu wyładunku zamówienia ze środka transportu do pomieszczenia apteki szpitalnej;
 - w konsekwencji zaś, na podstawie tak sformułowanego postanowienia brak jest możliwości oszacowania czasu, który konieczny będzie na dokonanie danej dostawy, a zatem oszacowania usługi,
- zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie postanowienia §3 ust. 2 wzoru umowy polegającego na wniesieniu przedmiotu dostawy na pierwsze piętro.

Odpowiedź: Zamawiający postanawia pozostawić zapis bez zmian jednocześnie informując, iż do Pracowni Leków Cytostatycznych Apteki Szpitalnej prowadzi winda bezpośrednio z zewnątrz budynku, do której możliwy jest dojazd autem dostawczym.

Ponadto Zamawiający informuje, iż pojedyncze zamówienia ograniczają się do maksymalnie kilkudziesięciu jednostkowych opakowań (nierzadko kilku) produktów leczniczych.

3 Pytanie:

Do §3 ust.3 projektu umowy. Czy ze względu na stan epidemii i wzmożone środki ostrożności zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu dostaw do 2 dni od złożenia zamówienia?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na wydłużenie terminu dostaw do 48h od złożenia zamówienia.

4 Pytanie:

Do §3 ust. 6 wzoru umowy. Prosimy o dodanie słów zgodnych z przesłanką wynikającą z treści art. 552 k.c.: "... z wyłączeniem powołania się przez Dostawcę 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.

Nie ma potrzeby dodawania i kazuistycznego opisywania odnoszenia się do przepisów ogólnych, skoro są one obowiązujące.

5 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 zapisy Projektu umowy bez zmian. Zapis zgodny przede wszystkim z art. 11 ust. 1 powołanej ustawy.

6 Pytanie:

Do §5 ust. 9 wzoru umowy. Prosimy o wykreślenie z projektu umowy zapisów §5 ust. 9 jako niezgodnych z normami współzycia 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: Zamawiający postanawia pozostawić zapisy Projektu umowy bez zmian. Przystępujący do przetargu nie wskazuje z jakimi normami współzycia społecznego zapis miałby być niezgodny. Zapis jest prosty a logika jego wprowadzenia oczywista - chodzi o możliwość szybkiego i sprawnego obiegu dokumentów księgowych i ich zatwierdzania i przypisywania do danych umów. Zapis jest ze wszech miar potrzebny i zgodny z prawem (vide: wyrok SN Sygn. akt V CSK 459/18).

7 Pytanie:

Do treści §7 ust. 1 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę brzmienia §7 ust. 1 wzoru umowy poprzez wprowadzenie kary umownej za opóźnienie dostawy w wysokości 1% wartości brutto niedostarczonego towaru dziennie, bez minimalnej, sztywnej kary, tj. 50 zł dziennie? Wskazujemy przy tym, że wysokość ww. kar umownych możliwych do naliczenia przez Zamawiającego (zawsze minimum 50 zł dziennie) 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. 353¹ 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. Kara umowna musi spełniać swoje funkcje, przystępujący do przetargu i koncentruje się na funkcji kompensacyjnej. Jednak należy podkreślić, że oprócz tej funkcji, kara umowna spełnia funkcje stymulujące do prawidłowego wykonania zamówienia, a jest to szczególnie istotne, gdy ze względu na wartość zamówienia może okazać się, że procentowe wyliczenie kary nie będzie pełniło żadnej funkcji, dlatego też należy wskazać poziom minimalnego progu kary, jak i maksymalny poziom kar.

8 Pytanie:

Do treści §7 ust. 2 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę brzmienia §7 ust. 2 wzoru umowy poprzez wprowadzenie kary umownej za opóźnienie w reklamacji w wysokości 1% wartości brutto reklamowanego zamówienia i bez minimalnej, sztywnej kary, tj. 150 zł dziennie? Wskazujemy przy tym, że wysokość ww. kar umownych możliwych do naliczenia przez Zamawiającego (zawsze minimum 150 zł dziennie) 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. 353¹ 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. Kara umowna musi spełniać swoje funkcje, przystępujący do przetargu i koncentruje się na funkcji kompensacyjnej. Jednak należy podkreślić, że oprócz tej funkcji, kara umowna spełnia funkcje stymulujące do prawidłowego wykonania zamówienia, a jest to szczególnie istotne, gdy ze względu na wartość zamówienia może okazać się, że procentowe wyliczenie kary nie będzie pełniło żadnej funkcji, dlatego też należy wskazać poziom minimalnego progu kary, jak i maksymalny poziom kar.

9 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?

Odpowiedź: Zamawiający postanawia pozostawić zapisy Projektu umowy bez zmian.

10 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 nie wyraża zgody.

11 Pytanie:

Do §5 ust. 12 wzoru umowy. Prosimy o wykreślenie §5 ust.12 z wzoru umowy, który wg naszej opinii jest niezgodny ze społeczno-gospodarczym celem udzielanego zamówienia publicznego. Powyższy zapis przenosi w całości odpowiedzialność na wykonawcę za leki zakupione i niewykorzystane, refundowane przez NFZ, a których to cena może ulec zmianie w wyniku decyzji Ministerstwa Zdrowia. Należy podkreślić, że wykonawca nie ma wpływu na poziom zamówień, wykorzystanie produktów leczniczych przez Zamawiającego jak również na decyzje refundacyjne Ministra Zdrowia.

Odpowiedź: Zamawiający postanawia wykreślić §5 ust. 12 wzoru umowy.

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

Z poważaniem

DYREKTOR
SPZOZ W KROTOSZYNIE
ds. techniczno-inwestycyjnych
mgr inż. Dariusz Mańkowski

Krotoszyn, dnia 08.04.2022r.