Kraków, dnia 09.12.2019 r.

Nr sprawy: DFP.271.91.2019.LS

***Do wszystkich Wykonawców biorących udział w postępowaniu***

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na dostawę produktów leczniczych, produktów leczniczych z Programów Lekowych i wyrobów medycznych do Apteki Szpitala Uniwersyteckiego w Krakowie.

Zgodnie z art. 38 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych przekazuję odpowiedzi na pytania wykonawców dotyczące treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

**Pytanie 1**

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.4 umowy. Czy z związku z tym, Zamawiający odstąpi od tych zapisów w umowie?

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody i pozostawia zapisy wzoru umowy bez zmian.

**Pytanie 2**

Do §3 ust.6 projektu umowy. Skoro Zamawiający przewiduje dostawy sukcesywne, zgodne z bieżącym zapotrzebowaniem, czyli nie przewiduje konieczności dłuższego przechowywania zamówionych produktów w magazynie apteki szpitalnej, to dlaczego wyznacza warunek 12-miesięcznego okresu ważności zamówionych towarów? Wskazujemy przy tym, że dostarczony przedmiot umowy do ostatniego dnia terminu ważności jest pełnowartościowy i dopuszczony do obrotu. W związku z powyższym prosimy o dopisanie do §3 ust.4 projektu umowy następującej treści: "... Dostawy produktów z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę na nie musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego."

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody i pozostawia zapisy wzoru umowy bez zmian.

**Pytanie 3**

Do §3 ust.6 wzoru umowy. Prosimy o zmianę zapisu poprzez nadanie mu brzmienia: "W przypadku dostarczenia towaru z terminem ważności krótszym niż 12 miesięcy Szpital Uniwersytecki zastrzega sobie prawo jego zwrotu w terminie 7 dni od dnia dostawy".

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody i pozostawia zapisy wzoru umowy bez zmian.

**Pytanie 4**

Do §4 ust.1a) projektu umowy. Czy w przypadku gdy Wykonawca, który otrzyma zamówienie, będzie znanym Zamawiającemu kontrahentem, a także ze względu na fakultatywność stosowania w rozliczeniach mechanizmu split payment, istniała będzie możliwość wyłączenia niniejszego zapisu z umowy?
**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 5**

Ponieważ SIWZ nie zawiera umowy SU DOP (wskazanej w §4 ust.7 projektu umowy) to prosimy o wyjaśnienie czym jest umowa SU DOP?

**Odpowiedź:** Każdej umowie, którą Szpital Uniwersytecki zawiera z Wykonawcą nadawany jest numer ewidencyjny oznaczony jako nr rej SU DOP. Obowiązek wyrażony w §4 ust. 7 wzoru umowy dotyczy podawania przez Wykonawcę numeru umowy (oznaczonego jako nr rej SU DOP) zawartej pomiędzy Szpitalem Uniwersyteckim a Wykonawcą.

**Pytanie 6**

Ponieważ Wykonawca zamówienia publicznego nie jest stroną umowy SU DOP wskazanej w §4 ust.8 projektu umowy to prosimy o wyjaśnienie dlaczego ma podawać numer tej umowy w specyfikacji do faktury.
**Odpowiedź:** Każdej umowie, którą Szpital Uniwersytecki zawiera z Wykonawcą nadawany jest numer ewidencyjny oznaczony jako nr rej SU DOP. Obowiązek wyrażony w §4 ust. 7 wzoru umowy dotyczy podawania przez Wykonawcę numeru umowy (oznaczonego jako nr rej SU DOP) zawartej pomiędzy Szpitalem Uniwersyteckim a Wykonawcą.

**Pytanie 7**

Do §7 ust.4 projektu umowy prosimy o dodanie słów zgodnych z przesłanką wynikającą z treści art. 552 k.c.: "... z wyłączeniem powołania się przez Wykonawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru Kupującemu."
**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 8**

Do §8 ust.2 projektu umowy. Prosimy o obniżenie wymiaru kary do 5% wartości brutto niezrealizowanej części umowy.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 9**

Prosimy o rozszerzenie zapisu §8 ust.3 wzoru umowy, poprzez wskazanie jakiego rodzaju przypadki będzie Zamawiający kwalifikował jako nienależyte wykonanie umowy?

**Odpowiedź:** Zamawiający nie jest w stanie podać zamkniętego katalogu przypadków nienależytego wykonania umowy. Zamawiający pozostawia zapis wzoru umowy bez zmian.

**Pytanie 10**

Prosimy o obniżenie wymiaru kary umownej wskazanej w §8 ust.3 wzoru umowy do wysokości 2% wartości brutto dostawy która została nienależycie zrealizowana.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 11**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postanowień umowy §8 ust.4 projektu umowy w taki sposób, aby kara umowna zastrzeżona na wypadek opóźnienia w realizacji zamówienia była wyłącznie proporcjonalna do wartości pozycji (części) zamówienia zrealizowanej z opóźnieniem - bez minimalnej, sztywnej kary, tj. 50 zł - i wynosiła 0,2% od wartości tej pozycji (części), za każdy dzień opóźnienia?
Wskazujemy przy tym, że wysokość ww. kar umownych możliwych do naliczenia przez Zamawiającego (zawsze minimum 50 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. 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 nie wyraża zgody.