Kraków, dnia 21.04.2020 r.

Nr sprawy: DFP.271.55.2020.SP

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

*Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na* ***dostawę produktów leczniczych do Apteki Szpitala Uniwersyteckiego w Krakowie.***

Zgodnie z art. 38 ust. 2 i 4 ustawy Prawo zamówień publicznych przekazuję odpowiedzi na pytania wykonawców dotyczące treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia i modyfikuję specyfikację.

**Pytanie 1**

Proszę o udzielenie odp. na poniższe pytania do umowy, tj.: 1. Do §1 ust. 4 wzoru umowy: 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. Czy z związku z tym, Zamawiający odstąpi od tych zapisów w umowie.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie  2**

Do §3 ust. 3 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę terminu dostawy przedmiotu umowy zamawianego z importu docelowego, tak w trybie zwykłym jak i na ratunek do 21 dni roboczych?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie  3**

Do §3 ust. 5 i 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. 5 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 na zaproponowaną zmianę.**

**Zmianie ulega punkt 3.6. Specyfikacji, który otrzymuje następujące brzmienie:**

**„3.6. Zamawiający wymaga, aby minimalny termin ważności zaoferowanego asortymentu wynosił co najmniej 6 miesięcy od dnia jego dostawy dla części 1 oraz co najmniej 12 miesięcy od dnia jego dostawy dla części 2.”**

**Jednocześnie Zamawiający informuje, że zmianie ulega §3 ust. 5 i 6 wzoru umowy otrzymując brzmienie:**

**,, 5. Wykonawca oświadcza, iż dostarczone produkty posiadają okres ważności nie krótszy niż 12 miesięcy[[1]](#footnote-1) / *6 miesięcy*[[2]](#footnote-2) od dnia ich dostawy.**

1. **W przypadku dostarczenia produktów z terminem ważności krótszym niż   
   12 miesięcy[[3]](#footnote-3) /*6 miesięcy*[[4]](#footnote-4) Szpital Uniwersytecki zastrzega sobie prawo ich zwrotu na   
   3 miesiące[[5]](#footnote-5) *2 miesiące*[[6]](#footnote-6) przed upływem ich terminu ważności.”**

**Pytanie  4**

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 podtrzymuje zapisy specyfikacji.**

**Pytanie  5**

Do §3 ust. 7 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na rezygnację z realizacji dostawy w trybie zwykłym również w soboty?

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy specyfikacji.**

**Pytanie  6**

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  7**

Do §4 ust. 4 projektu umowy: W związku z tym, że czynność prawna dokonana przez strony nie może skutkować wyłączeniem ze stosowania bezwzględnie obowiązujących przepisów prawa, a takim jest art. 552 Kodeksu Cywilnego uprawniającego Sprzedawcę do wstrzymania dostaw w przypadku gdy Kupujący dopuszcza się zwłoki z dokonaniem zapłaty za dostarczoną część zamówienia, prosimy o usunięcie z umowy odpowiednich postanowień §4 ust. 4.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie  8**

Do §4 ust. 7 projektu umowy: Ponieważ Wykonawca zamówienia publicznego nie jest stroną umowy SU DOP wskazanej w §4 ust. 7 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  9**

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  10**

Do §8 ust. 3 projektu umowy: 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  11**

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

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie  12**

Do §8 ust. 4 projektu umowy: 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.**

**Pytanie  13**

Do §8 ust. 7 projektu umowy prosimy o dodanie słów: „, pod warunkiem, że potrącana kara umowna będzie miała charakter bezsporny.”.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie  14**

Do §10 ust 3 projektu umowy: W treści projektu umowy, w §10 ust. 3 po lit. e prosimy o dodanie lit. f, g oraz h w brzmieniu: „f) z powodu okoliczności związanych z wystąpieniem skutków COVID-19, g) z powodu wystąpienia dekoniunktury lub innych nieprzewidzianych okoliczności, niezależnych od żadnej ze Stron (gospodarcze, ekonomiczne, polityczne, społeczne, atmosferyczne itp.), które wpłyną na okoliczności realizacji umowy,   
h) z powodu wystąpienia siły wyższej, która wpłynie na okoliczności realizacji umowy w całości lub części.”

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody. Zamawiający wskazuje, iż brak dostawy w terminie, w przypadku udokumentowania przez Wykonawcę, że niedochowanie terminu nie jest winą Wykonawcy i spowodowane jest epidemią COVID, nie będzie powodowało naliczania kar umownych. Kary umowne w umowie przewidziane są bowiem za zwłokę. Jednocześnie Zamawiający wskazuje, że termin realizacji zamówienia będzie ustalany w takiej sytuacji indywidualnie pomiędzy Kierownikiem Apteki, a Wykonawcą uwzględniając najszybszy możliwy termin realizacji.**

1. Dotyczy części 2 [↑](#footnote-ref-1)
2. Dotyczy części 1 [↑](#footnote-ref-2)
3. Dotyczy części 2 [↑](#footnote-ref-3)
4. Dotyczy części 1 [↑](#footnote-ref-4)
5. Dotyczy części 2 [↑](#footnote-ref-5)
6. Dotyczy części 1 [↑](#footnote-ref-6)