



Znak Sprawy: ZP: 3311/4/2020

Data: 2020-02-19

Do wszystkich zainteresowanych

dotyczy : przetargu nieograniczonego ZP 3311/4/2020 zakup i sukcesywne dostawy Interferonu beta-1b refundowanego leku objętego programem lekowym: Leczenie stwardnienia rozsianego

1.

Treść zapytań wraz z wyjaśnieniami

Na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. z 2019 poz. 1843), Samodzielny Publiczny Wojewódzki Szpital Specjalistyczny w Chełmie przekazuje treść zapytań dotyczących zapisów specyfikacji istotnych warunków zamówienia, bez ujawniania źródła zapytania wraz z wyjaśnieniami.

W przedmiotowym postępowaniu wpłynęły zapytania:

1. Do §3 ust. 3 wzoru umowy. W związku z tym, że z dniem 01.11.2019 r. na mocy ustawy z dnia 9 sierpnia 2019 r. o zmianie ustawy o podatku od towarów i usług oraz niektórych innych ustaw zlikwidowany został mechanizm obciążenia odwróconego, prosimy o usunięcie z wzoru umowy treści §3 ust. 3.
Odpowiedź: w ww. ustawie o podatku od towarów i usług oraz niektórych ustaw Dz.U. z 2020r. poz. 106 „mechanizm obciążenia odwróconego” został zastąpiony „mechanizmem podzielnej płatności”.
Zamawiający przychylił się do prośby i zgodnie z art. 38 ust. 4 ustawy Pzp modyfikuje § 3 ust. 3 wzoru umowy wprowadzając brzmienie „uchylony”.
2. Do treści §4 ust. 9 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 §4 ust. 9 wzoru umowy. Czy z związku z tym, Zamawiający odstąpi od tych zapisów w umowie?
Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ. Zapis został prawidłowo sformułowany podając w jakim przypadku mogą nastąpić zmiany ilości przy zachowaniu wartości brutto umowy, tj. zachowaniu równowagi ekonomicznej umowy co powoduje, że zmiana ta nie stanowi zmiany istotnej w rozumieniu art. 144 ust. 1e) ustawy Pzp.
3. Do treści §5 ust. 1 wzoru umowy prosimy o dopisanie 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 podtrzymuje zapisy SIWZ.
4. Do treści §5 ust. 5 wzoru umowy prosimy o dopisanie 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 podtrzymuje zapisy SIWZ.
5. Do treści §6 ust. 2 wzoru umowy. Skoro Zamawiający przewiduje dostawy sukcesywne, zgodnie z bieżącym zapotrzebowaniem, czyli nie przewiduje konieczności dłuższego przechowywania zamówionych produktów w magazynie apteki szpitalnej, to dlaczego wyznacza warunek 24-miesięcznego okresu ważności zamówionych towarów? Wskazujemy przy tym, że zgodnie z Prawem farmaceutycznym produkty lecznicze do ostatniego dnia terminu ważności są pełnowartościowe i dopuszczone do obrotu. W związku z powyższym prosimy o dopisanie do §6 ust. 2 wzoru 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: Zarówno w treści SIWZ jaki i załącznika nr 2 wzór umowy – mowa jest o 12 miesięcznym terminie ważności, a nie 24 miesięcznym, jak sugeruje Wykonawca. Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

6. Do treści §12 ust. 2 pkt 3) wzoru umowy. Prosimy o wykreślenie niniejszego zapisu ze wzoru umowy, ze względu na przysługujące już Zamawiającemu inne uprawnienia na wypadek niewykonywania lub nienależytego wykonywania umowy przez Wykonawcę (takie jak np. naliczanie kar za opóźnienia dostaw, możliwość dokonania zamówienia zastępczego).

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

7. Do §12 ust. 6 wzoru umowy. Prosimy o dodanie w treści §12 ust. 6 wzoru umowy słów: „, z tym zastrzeżeniem, że potrącana może być jedynie ta kara umowna, która jest bezsporna oraz wymagalna.”

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

8. Do treści §12 ust. 12 wzoru umowy. Prosimy o wykreślenie ze wzoru umowy zapisów §12 ust. 12 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: Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

*Z poważaniem
Dyrektor dr Kamila Ćwik (-)*