



Samodzielny Publiczny
Wojewódzki Szpital Specjalistyczny
w Chełmie

Znak Sprawy: ZP: 3311/38-2/2019

Data: 2019-10-04

Do wszystkich zainteresowanych

dotyczy : przetargu nieograniczonego ZP 3311/38/2019 zakup i sukcesywne dostawy produktów farmaceutycznych – różnych produktów leczniczych

Treść zapytań wraz z wyjaśnieniami

Na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo Zamówień Publicznych (t.j. Dz. U. z 2018 poz. 1986 z późn. zm.), 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:

Firma II – pytanie z dnia 2019-10-04

Dzień dobry, zwracamy się z prośbą o udzielenie odpowiedzi na pytania dot. zapisów umowy

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 §3 ust.6 umowy. Czy w związku z tym, Zamawiający odstąpi od tych zapisów w umowie?

Odpowiedź: Zgodnie z zapisami SIWZ. Zrozumiałym jest dla Zamawiającego, że Wykonawca usunąć chce zapisy, które są dla niego niewygodne oraz ukształtować jak najbardziej korzystny dla siebie charakter przyszłej umowy w przypadku udzielenia zamówienia publicznego, jednak dziwi fakt, że dla Wykonawcy zwłaszcza Hurtowni farmaceutycznej niezrozumiałym jest, że są to ilości jak podano w SIWZ szacowane na 12 miesięcy w zależności od faktycznych potrzeb Zamawiającego [tj. ilości pacjentów przyjętych w okresie trwania umowy oraz konkretnej jednostki chorobowej przypisanej danemu pacjentowi]. W § 3 ust. 6 wzoru umowy Zamawiający określił jakie ilości podlegać zmianom, w celu umożliwienia Wykonawcy zaplanowania sprzedaży na określonym poziomie. Ustalenie sztywnych zasad w konkretnym postępowaniu przetargowym, stanowi wymuszenie na Zamawiającym działań, które narażają go na niegospodarność, a tym samym naruszenie ustawy o finansach publicznych.

Przytoczone przez Wykonawcę art. Ustawy Pzp odnoszą się do zakazu istotnych zmian postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru Wykonawcy i nie mają w tym przypadku zastosowania.

2. Do treści §4 ust.6 pkt 3 projektu umowy. Prosimy o dopisanie sentencji: " ...pod warunkiem, że tak obliczona cena nie będzie niższa niż koszty zakupu". Wiąże się to z tym, że w wielu przypadkach producenci oferują ceną specjalną do przetargu, która jest stała w całym okresie obowiązywania umowy, niezależnie od obowiązujących zmian cen urzędowych, przy czym zawsze jest niższa od ceny urzędowej.

Odpowiedź: Zgodnie z zapisami SIWZ.

3. Do §5 ust.6 projektu umowy. Ponieważ przedmiot zamówienia jest Zamawiającemu znany, stosowany wielokrotnie, karty charakterystyki i świadectwa rejestracji były dosyłane z poprzednimi dostawami to prosimy o zmianę zapisu poprzez nadanie mu brzmienia: "Dostawca dostarczy Zamawiającemu świadectwa rejestracji i charakterystykę produktu leczniczego na każde żądanie Zamawiającego".

Odpowiedź: Zgodnie z zapisami SIWZ. Zamawiający żąda kart charakterystyki tylko na żądanie.

4. Do treści §5 ust.8 projektu umowy prosimy o dodanie słów "... z wyłączeniem powołania się przez Wykonawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru Kupującemu."

Odpowiedź: Zgodnie z zapisami SIWZ.

5. Do §12 ust. 2 pkt 1) projektu umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kar umownych za niedostarczenie w terminie zamówionej partii towaru poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 1% wartości NIEDOSTARCZONEGO w terminie zamówienia za każdy rozpoczęty dzień zwłoki? Zwracamy przy tym uwagę na niewspółmierność kar przewidzianych w umowie. Zamawiającemu za opóźnienie świadczenia pieniężnego może zostać naliczona kara w wysokości nie większej niż 9,5% w skali roku, liczona od kwoty, której dotyczy opóźnienie. Natomiast dla wykonawcy zamówienia jest przewidziana kara w wysokości 1825% w skali roku (5% x 365 dni) za opóźnienie świadczenia.

*Odpowiedź: Zgodnie z zapisami SIWZ. Zaznaczyć należy, że Zamawiający jest uprawniony do zastosowania kar umownych ustalonych na wysokim poziomie, ponieważ termin dostawy zamówienia jednostkowego stanowi **poza-nowe kryterium oceny ofert**, na podstawie którego Zamawiający dokona wyboru najkorzystniejszej oferty. Jest to termin zadeklarowany przez Wykonawcę w ofercie i wiąże się z większym zaangażowaniem organizacyjnym Wykonawcy oraz ryzykiem jakie niesie za sobą niedotrzymanie terminu*

6. Prosimy o wykreślenie z projektu 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: Zgodnie z zapisami SIWZ.

Dyrektor
Samodzielnego Publicznego
Wojewódzkiego Szpitala Specjalistycznego
w Chełmie
dr Kamila Ćwik