# *logo swsieradz_średnieSzpital Wojewódzki*

*im. Prymasa Kard. St. Wyszyńskiego*

w Sieradzu

98-200 Sieradz, ul. Armii Krajowej 7

Certyfikat Jakości ISO

9001:2015

Sieradz, dn. 13.03.2020 r.

**WYJAŚNIENIA TREŚCI SIWZ**

**SZP.215 –10 /20**

 Szpital Wojewódzki w Sieradzu przy ul. Armii Krajowej 7 w związku
z ogłoszonym przetargiem nieograniczonym na dostawę leków do programów terapeutycznych udziela wyjaśnień do treści SIWZ:

1.

Proszę o udzielenie odpowiedzi na poniższe pytania do umowy dot. niniejszego postępowania, tj.:

1. Do treści §2 ust. 9 wzoru umowy. Czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy i braku możliwości dostarczenia zamiennika produktu w cenie przetargowej (bo np. będzie to groziło rażącą stratą dla Wykonawcy), Zamawiający wyrazi zgodę na sprzedaż w cenie zbliżonej do rynkowej lub wyłączenie tego produktu
z umowy bez konieczności ponoszenia kary przez Wykonawcę?

**Odp. Zamawiający nie dokonuje zmian w zapisach umowy.**

2. Do treści §4 ust. 13 wzoru umowy prosimy o dodanie słów, zgodnych z przesłanką wynikającą z 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.".

**Odp. Zamawiający nie dokonuje zmian w zapisach umowy.**

3. Do treści §4 ust. 14 wzoru 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 6-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 §4 ust. 14 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."

**Odp. Zamawiający dokonuje zmian w zapisach w zakresie §4 ust. 14 wzoru umowy
 i nadaje brzmienie :**

**„14. Wymagany termin ważności leków min. 6 miesięcy licząc od dnia dostawy. Dostawy produktów z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę na nie musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego.”**

4. Do treści §6 ust. 1 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postanowień umowy §6 ust. 1 wzoru umowy w taki sposób, aby kara umowna zastrzeżona na wypadek opóźnienia dostawy, braku potwierdzenia przyjęcia zamówienia lub dostawy towaru z terminem ważności krótszym niż 6 miesięcy była wyłącznie proporcjonalna do wartości danej części zamówienia - bez minimalnej, sztywnej kary, tj. 200 zł - i wynosiła 0,5% wartości tej części zamówienia?

**Odp. Zamawiający nie dokonuje zmian w zapisach umowy.**

5. Do treści §6 ust. 3 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów §6 ust. 3 wzoru umowy poprzez wprowadzenie kary umownej za odstąpienie od wykonywania postanowień umowy w wysokości 5%, ale naliczanej od wartości NIEZREALIZOWANEJ części umowy?

**Odp. Zamawiający nie dokonuje zmian w zapisach umowy.**

2.

 W doktrynie prawa zamówień publicznych oraz w aktualnym orzecznictwie Krajowej Izby
 Odwoławczej przy Prezesie Urzędu Zamówień Publicznych dominuje pogląd, że ustanawianie przez zamawiającego w umowie rażąco wysokich kar umownych uznać należy bezwzględnie za naruszenie zasad zachowania uczciwej konkurencji wyrażonej w przepisie art. 7 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. prawo zamówień publicznych, które może być uzasadnioną podstawą do żądania unieważnienia
postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie art. 93 ust. 1 pkt. 7 ustawy prawo
zamówień publicznych z uwagi, iż postępowanie jest obarczone wadą uniemożliwiającą zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego. Stanowisko powyższe znajduje pełne
potwierdzenie m.in. wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 31 lipca 2015 r. sygn. akt: KIO/1519/15. Zważyć bowiem należy, że kara umowna (odszkodowanie umowne) ze swojej istoty ma charakter wyłącznie odszkodowawczy i kompensacyjny, a nie zaś prewencyjny. Ustalenie przez
Zamawiającego zbyt wygórowanych kar umownych dla wykonawców stanowi zatem bezspornie rażące naruszenie prawa w zakresie równości stron umowy, co w konsekwencji prowadzi do sprzeczności celu takiej umowy z zasadami współżycia społecznego i skutkować winno bezwzględną nieważność czynności prawnej na podstawie przepisu art. 353 1 k.c. w związku z art. 58 § 1 k.c.

Należy mieć również na względzie stanowisko Sądu Najwyższego wyrażone w wyroku z 29 listopada 2013 roku, sygn. akt I CSK 124/13, dotyczącego przesłanek miarkowania kar umownych jako rażąco wygórowanych. W uzasadnieniu wyroku Sąd wskazał, iż „kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przyznającym mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody. Celem miarkowania kary umownej jest natomiast ochrona równowagi interesów stron i zapobieżenie nadmiernemu obciążeniu dłużnika oraz niesłusznemu wzbogaceniu wierzyciela”.

Nadto stosownie do treści wyroku Sądu Apelacyjnego w Warszawie z dnia 14.12.2005 r. (I Aca 1114/2005), miernikiem, który pozwala ocenić czy kara umowna jest rażąco wygórowana może być rozmiar szkody doznanej przez wierzyciela. Mając na uwadze powyższe, stwierdzić należy, iż
przyjęty przez Zamawiającego sposób naliczania kary umownej w praktyce może doprowadzić do naliczenia niewspółmiernie wysokich i nieadekwatnych do poniesionych szkód kar umownych.
W doktrynie podkreśla się, że umowa jest sprzeczna z zasadami współżycia społecznego jeśli jest sprzeczna z dobrymi obyczajami oraz wykracza poza przyjętą w obrocie uczciwość kupiecką.

W przedmiotowej sprawie wysokość zastrzeżonej kary umownej w sposób zdecydowany wykracza poza przyjęte w obrocie obyczaje kupieckie. Określenie rażąco wysokiej kary umownej jest sprzeczne z treścią art. 484 §1 KC, który określa karę umowną jako surogat odszkodowania. W sytuacji
zastrzeżenia kary umownej przekraczającej wielokrotnie wartość szkody, kara umowna traci swój
z natury dyscyplinujący charakter, a zyskuje przymiot niczym nieuzasadnionego zysku wierzyciela,
a więc bezpodstawnego wzbogacenia się Zamawiającego. Ponadto, ukształtowanie wzoru umowy ze zbyt surowymi sankcjami doprowadzi do zwiększenia ceny ofertowej - gdyż każdy rzetelny
Wykonawca funkcjonujący na rynku będzie zmuszony do wkalkulowania ryzyka związanych z karami w cenę swojej oferty. W związku z powyższym wnosimy o wprowadzenie zmian w § 7ust. 1 pktC,D w wysokości kar umownych jak poniżej:

**§6**

**KARY UMOWNE**

W przypadku niedotrzymania warunków, o których mowa w §4 ust. 1, 14 Zamawiający będzie naliczał karę umowną w wysokości **2%** wartości niezrealizowanej pozycji zamówienia, ~~jednak nie mniej niż 200,00 zł od każdej niezrealizowanej .~~

**Odp. Zamawiający nie dokonuje zmian w zapisach umowy.**

1. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postaci proponowanych preparatów – tabletki na tabletki powlekane lub kapsułki lub drażetki i odwrotnie, fiolki na ampułki lub ampułko-strzykawki i odwrotnie? Zapytanie o zmianę postaci nie dotyczy pozycji uwzględniających konkretne wymiary tabletek.

**Odp. Zamawiający wyraża zgodę na zmianę postaci proponowanych preparatów pod warunkiem, że nie jest to określone jednoznacznie w opisie przedmiotu zamówienia.**

2. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postaci proponowanych preparatów – tabletki na tabletki powlekane?

**Odp. Zamawiający wyraża zgodę na zmianę postaci proponowanych preparatów pod warunkiem, że nie jest to określone jednoznacznie w opisie przedmiotu zamówienia.**

3. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wielkości opakowań (tabletek, ampułek,
kilogramów itp.) celem przedstawienia oferty korzystniejszej cenowo?

**Odp. Zamawiający informuje, iż sposób wyliczenia opisany jest w Instrukcji do opisu
przedmiotu zamówienia.**

4. Prosimy o podanie, w jaki sposób prawidłowo przeliczyć ilość opakowań handlowych
w przypadku występowania na rynku opakowań posiadających inną ilość sztuk (tabletek, ampułek, kilogramów itp.), niż umieszczone w SIWZ; a także w przypadku, gdy wycena
innych opakowań leków spełniających właściwości terapeutyczne jest korzystniejsza pod względem ekonomicznym (czy podać pełne ilości opakowań zaokrąglone w górę, czy ilość opakowań przeliczyć do dwóch miejsc po przecinku)?

**Odp. Ilości oferowanych opakowań należy przeliczyć z zaokrągleniem do dwóch miejsc po przecinku.**

5. Zwracamy się z prośbą o określenie w jaki sposób postąpić w przypadku zaprzestania lub braku produkcji danego preparatu. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na podanie ostatniej ceny i informacji pod pakietem?

**Odp. Zamawiający informuje , iż złożenie oferty jest jednoznaczne z deklaracją
zawarcia umowy na dostawy zaoferowanego asortymentu.**

6. Czy Zamawiający dopuszcza wycenę produktów dostępnych na jednorazowe zezwolenie MZ? (w sytuacji jeśli aktualnie tylko takie produkty są dostępne na rynku).

**Odp. Zamawiający dopuszcza zaoferowany opis przedmiotu zamówienia.**

7. Zadanie 12 Czy Zamawiający miał na myśli postać ampułko-strzykawka czy PEN?

**Odp. Wykonawca ma prawo zaoferować dwie formy jednocześnie lub wskazać jedną postać,
którą oferuje.**

3.

1. Czy Zamawiający w par. 2.11 oraz 2.13 dopisze, że zmiana stawki VAT nie wymaga podpisywania aneksu? Zmiana ta winna wchodzić w życie automatycznie, wraz ze zmianą przepisów, przy niezmienności ceny netto i bez konieczności uzyskiwania zgody Zamawiającego i podpisywania aneksu. Wobec zapisów par. 2.13 oraz 2.17 podpisywanie aneksu wydaje się zbędne.

 **Odp. Zamawiający nie dokonuje zmian w zapisach umowy.**

1. Czy Zamawiający w par. 4.1 wykreśli obowiązek potwierdzania zamówień przez Wykonawcę? Zakłada się, że dostawy będą realizowane zgodnie z zamówieniami, stąd ich potwierdzanie nie służy realizacji żadnych uprawnień Zamawiającego. Ustawa Prawo Farm nakazuje informować o odmowie dostawy, lecz nie o przyjęciu zamówienia do realizacji.

 **Odp. Zamawiający nie dokonuje zmian w zapisach umowy.**

1. Czy Zamawiający wykreśli par. 4.9? Zapis ten dotyczy wewnętrznych procedur Zamawiającego, które nie mają wpływu na zobowiązania Wykonawcy wynikające z Umowy.

 **Odp. Zamawiający nie dokonuje zmian w zapisach umowy.**

1. Czy Zamawiający zmieni wartość procentową kary umownej określoną w par. 6.1. z 5% do wartości max. 0,2% oraz usunie minimalną wartość kary umownej poprzez wykreślenie frazy: „jednak nie mniej niż 200,00 zł od każdej niezrealizowanej pozycji zamówienia.”? Taki sposób ustalenia kary umownej może prowadzić do jej naliczenia w **rażąco wygórowanej wysokości**.

 **Odp. Zamawiający nie dokonuje zmian w zapisach umowy.**

4.

**Pytanie nr 1 dotyczące zadania nr 8**

Zamawiający w paragrafie 4 ust. 1 wzoru umowy zastrzegł, iż Wykonawca zobowiązany jest do wykonywania nagłych dostaw do 24 godzin od daty otrzymania zamówienia i dodał w ust 3 , iż dostawy te bedą odbywały się w dni wolne od pracy.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dostawę produktu leczniczego z zadania 8 w dni robocze?

Prośbę swą motywujemy tym, iż produkt leczniczy znajdujący się w zadaniu nr8 nie jest lekiem na ratunek życia.

**Odp. Zamawiający nie dokonuje zmian w zapisach umowy.**

5.

Dotyczy: Zapytanie do Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia – przetarg nieograniczony

**Dostawa leków do programów terapeutycznych, znak sprawy SZP.215-10/20**

1. Dot. pakietu nr 12 poz. 1. Prosimy o doprecyzowanie czy Zamawiający w w/w pozycji wymaga ampułko – strzykawek czy wstrzykiwaczy czy może obu form do wyboru?

**Odp. Wykonawca ma prawo zaoferować dwie formy jednocześnie lub wskazać jedną postać,
którą oferuje.**

6.

1. Dotyczy § 4 ustęp 3 umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację umowy o zwrot "Jeżeli dostawa wypada w dniu wolnym od pracy, bądź w sobotę - dostawa nastąpi w pierwszym dniu roboczym po wyznaczonym terminie”.

**Odp. Zamawiający nie dokonuje zmian w zapisach umowy.**

2. Dotyczy § 6 ustęp 3 umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wskazanie jako podstawy do ustalenia wysokości kary umownej wartość niezrealizowanej części umowy? W przypadku zrealizowania zgodnie z umową znacznej części przedmiotu umowy, naliczanie kar od całości jest wyraźnie zawyżona.

**Odp. Zamawiający nie dokonuje zmian w zapisach umowy.**

3. W celu zapewnienia równego traktowania stron umowy i umożliwienia Dostawcy sprawdzenia zasadności reklamacji wnosimy o wprowadzenie w § 4 ust. 11 projektu umowy 14 dniowego terminu na rozpatrzenie reklamacji.

**Odp. Zamawiający nie dokonuje zmian w zapisach umowy.**

4. Dotyczy projektu umowy. W oparciu o obowiązujące przepisy prawne,

zwracamy się z prośbą o dodanie w zapisach umowy informacji, iż w przypadku konieczności zwrotu zakupionego towaru, Zamawiający udostępni kopię rejestru warunków przechowywania produktu w aptece, od dnia dostawy do dnia zwrotu towaru. - Wytyczne UE z dnia 7 marca 2013 r. w sprawie Dobrej Praktyki Dystrybucyjnej (Dz.Urz. UE 2013/C 68/01 ) Rozdział 5 pkt 6.3 (produkty lecznicze, które opuściły

pomieszczenia dystrybutora mogą powrócić do zapasów przeznaczonych do sprzedaży, tylko pod warunkiem potwierdzenia wszystkich wymienionych w Wytycznych okoliczności. Między innymi: klient wykazał że transport produktów leczniczych, ich przechowywanie i postępowanie z nimi odbywało się zgodnie ze specjalnymi wymogami dotyczącymi ich przechowywania)

- Rozporządzenie Ministra Zdrowia z dnia 18 października 2002 r. w sprawie podstawowych warunków prowadzenia apteki (Dz. U. z dnia 12 listopada 2002 r.)§ 2. Produkty lecznicze i wyroby medyczne muszą być przechowywane w aptece w sposób gwarantujący zachowanie ustalonych dla produktu leczniczego lub wyrobu medycznego wymagań jakościowych i bezpieczeństwo przechowywania.

**Odp. Zamawiający nie dokonuje zmian w zapisach umowy.**

5. Dotyczy § 2 ustęp 10 umowy. Czy Zamawiający odstąpi od zapisu obniżenia ceny o 2% od ceny netto oferty oferując odpowiednik?

**Odp. Zamawiający nie dokonuje zmian w zapisach umowy.**

**Zamawiający prosi o załączenie do oferty Załącznika nr 3 – /Wzór oferty elektronicznej/
w formie edytowalnej.**

**Wszystkie zmiany należy uwzględnić w złożonej ofercie.**

**Termin składania i otwarcia ofert pozostaje bez zmian.**