



Nr sprawy: 90/PNE/SW/2022

Sosnowiec, 18.01.2023r.

Dotyczy: postępowania przetargowego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn „**Dostawa leków do programów lekowych**”.

Wojewódzki Szpital Specjalistyczny nr 5 im. Św. Barbary w Sosnowcu zgodnie z art. 135 ust. 1, 2 i 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych, udostępniamy treść zapytań wraz z wyjaśnieniem wszystkim uczestnikom postępowania, bez ujawniania źródła zapytania.

W związku z udzielonymi odpowiedziami, prosimy o uwzględnienie w Załączniku nr 8 - Opisie Przedmiotu Zamówienia, wszelkich dopuszczeń Zamawiającego w danych częściach oraz pozycjach, poprzez wpisanie którego zestawu i pytania dopuszczenie dotyczy.

ZESTAW 1

Pytanie 1

1. Do §2 ust.6 projektu umowy prosimy o dopisanie:”...do stawa z krótszym terminem ważności jest możliwa za zgodą Zamawiającego”.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że modyfikuje załącznik nr 7 - wzór umowy

Pytanie 2

2. Do §3 ust. 1 wzoru umowy. Prosimy o doprecyzowanie zapisu §3 ust. 1 umowy, aby Wykonawcy mogli skalkulować cenę oferty w zależności od sposobu realizacji umowy. Wskazujemy, że zupełnie inne koszty ponosi wykonawca zamówienia realizując je sukcesywnie, na każde wezwanie zamawiającego a inne koszty w przypadku dostawy jednorazowej. Zapis §3 ust. 1 umowy w dotychczasowym brzmieniu jest sprzeczny z wymogami zawartymi w art. 99 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz.U. 2021 poz. 1129 ze zm.), który nakazuje przygotowanie opisu przedmiotu zamówienia z uwzględnieniem wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty. Niewątpliwie sposób realizacji umowy tj. jednorazowa dostawa lub dostawy sukcesywne w okresie 24 miesięcy, ma znaczący wpływ na sporządzenie oferty.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie 3

3. Do §3 ust. 6 wzoru umowy. Dlaczego uchybienie terminowi określone w harmonogramie dostaw Zamawiający będzie traktował jako opóźnienie realizacji całego zamówienia? Czy ewentualne kary za opóźnienie w dostawie będą w takiej sytuacji naliczane od wartości całego zamówienia? Wskazujemy, że faktyczne opóźnienie może dotyczyć tylko niewielkiej części złożonego zamówienia, a Wykonawca nie powinien zostać ukarany za tę część zamówienia, którą zrealizował w terminie.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.

Pytanie 4

4. Do §3 ust. 7 i §6 ust. 3 wzoru umowy. Czy Zamawiający będzie potwierdzał odbiór dostarczonego przedmiotu zamówienia (umowy) na podstawie załączonej do dostawy faktury VAT, która zgodnie z obowiązującymi przepisami jest jednocześnie dokumentem potwierdzającym dostawę (protokołem zdawczo – odbiorczym)?

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.



Pytanie 5

5. Do §8 ust. 1 pkt 2) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów wzoru umowy w §8 ust. 1 pkt 2) poprzez zapis o ewentualnej karze za odstąpienie od umowy w wysokości 10% wartości NIEZREALIZOWANEJ części przedmiotu umowy?

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.

Pytanie 6

6. Do §8 ust. 9 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę fragmentu §8 ust. 9 wzoru umowy o treści: „powierzyć wykonanie dostawy Towaru podmiotom trzecim na koszt i ryzyko wykonawcy (wykonanie zastępcze)” na zdanie następujące: „Różnicą w cenie zakupu interwencyjnego partii asortymentu, którego dotyczy zwłoka, Kupujący obciąża Sprzedawcę” Wykonawca wyjaśnia, że wyżej wskazane postanowienie pozostaje niezgodne z przepisami prawa, z utrwaloną doktryną i judykaturą. Zamawiający zastrzega sobie bowiem prawo do obciążenia Sprzedawcy pełnymi kosztami zakupu interwencyjnego, co w konsekwencji prowadzi do wypaczenia jego ustawowego uprawnienia. Przepis art. 479 k.c. uprawnia wierzyciela, w razie zwłoki dłużnika do nabycia na jego rzecz rzeczy tego samego gatunku, jednak z zastrzeżeniem, że „wierzyciel może żądać zwrotu kosztów nabycia zastępczego od dłużnika, a zarazem nie jest uprawniony do zapłaty dłużnikowi swojego świadczenia, prowadziłyby do niesłusznego wzbogacenia tego wierzyciela.” (Kodeks cywilny, Komentarz, J.M. Kondek, red. K. Osajda, 2021 r.). Powyższe konsekwentnie potwierdza judykatura-Sąd Apelacyjny w wyroku z dnia 5 sierpnia 2016 r., sygn. akt: I ACa 322/16 wskazał, że: „Jeżeli nabycie rzeczy wynika z umowy wzajemnej, to po zrealizowaniu go przez wierzyciela, obowiązek dłużnika dotyczy kosztów nabycia, pomniejszonych o cenę, do której uregulowania zobowiązany byłby wierzyciel. Sąd Apelacyjny w Krakowie w kolejnym wyroku podsumował, że „Roszczenie o zapłatę kosztów, o jakich mowa w art. 479 KC, ma charakter odszkodowawczy. Odliczenie zaś od kosztów zakupu zastępczego ceny uzgodnionej między stronami stanowi uwzględnienie zasady compensatio lucri cum damno, gdyż stanowi uwzględnienie tego, co wierzyciel zaoszczędził nie świadcząc stronie pozwanej.” (wyrok z dnia 19 lutego 2020 r., sygn. akt: I AGa 29/19). Mając na uwadze powyższe, w celu wyeliminowania ryzyka nieważności (z uwagi na wprowadzenie do umowy niezgodnego z przepisami prawa postanowienia), Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę ww. zapisu jak powyżej.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe

Pytanie 7

7. Do §12 ust. 3 pkt 8) 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 rażąco strata dla Wykonawcy), Zamawiający wyrazi zgodę na sprzedaż w cenie zbliżonej do rynkowej lub wyłączenie tego produktu z umowy bez konieczności ponoszenia kary przez Wykonawcę?

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe

ZESTAW 2

Pytanie 1

Czy Zamawiający wykreśli zapis par. 3.8, względnie dopisze, że reklamacja załatwiana będzie w terminach wskazanych w par. 7? Zapis o 'odmowie przyjęcia towaru' jest niczym innym, jak zgłoszeniem reklamacji, zatem wówczas zastosowanie winien mieć tryb wskazany w par. 7. Nie ma podstaw dwutorowego procesu reklamacji – zgłaszanych zgodnie z par. 7 lub dokonywanych poprzez odmowę przyjęcia towaru, tym bardziej, że w tym drugim przypadku Wykonawca nie ma możliwości ustosunkowania się do reklamacji, co narusza przepisy KC.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.

Pytanie 2

Czy w świetle treści par. 6.2 Zamawiający dopuszcza, aby jedynym dokumentem towarzyszącym dostawie była faktura VAT? Jest to jedyny dokument generowany przy wysyłce towaru u Wykonawcy.





Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na powyższe.

Pytanie 3

Czy Zamawiający w par. 7.2 wydłuży terminy rozpatrzenia reklamacji do 3 dni roboczych? Zgłoszona reklamacja wymaga rozpatrzenia z uwzględnieniem wyjaśnień firmy kurierskiej dostarczającej leki bądź zbadania jakościowo wadliwego towaru, a następnie (przy uwzględnieniu reklamacji) dostarczenia towaru. Wykonanie tego w krótszym czasie jest niemożliwe.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że modyfikuje załącznik nr 7 - wzór umowy

ZESTAW 3

Pytanie 1

W zakresie Części 14 poz 1. - czy Zamawiający wymaga od Wykonawcy dostarczenia toreb termicznych do przenoszenia leku podawanego w warunkach domowych.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż dopuszcza lecz nie wymaga.

Z poważaniem

**Dyrektor ds. Ekonomicznych i Zarządzania Majątkiem
Łukasz Dolata**