Kraków, dnia 08.04.2022 r.

Nr sprawy: DFP.271.34.2021.AB

**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. 135 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych przedstawiam odpowiedzi na pytania wykonawców oraz zgodnie z art. 137 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych modyfikuję specyfikację warunków zamówienia:

**Pytanie 1**

W nawiązaniu do ww. Postępowania prosimy o udzielenie jednoznacznych, precyzyjnych, rzetelnych, wyjaśnień i odpowiedzi na zadane pytania. Zgodnie z wyrokiem KIO z dnia 4 czerwca 2020 r. (sygn. akt KIO 505/20) Zamawiający nie może pozostawiać pytań Wykonawcy bez merytorycznej odpowiedzi,
tj. udzielać odpowiedzi: „Zgodnie z SIWZ (SWZ)”, ponieważ SWZ nie rozwiewa wątpliwości Wykonawcy i może prowadzić do złożenia nieważnej oferty. Zamawiający w każdym przypadku oświadczając "Zgodnie z SWZ", nie udzieli odpowiedzi na pytania, nie wyjaśni treści SWZ, a jedynie odsyła do niejednoznacznych zapisów SWZ. Obowiązkiem wykonawcy jest współdziałanie z zamawiającym polegające na zadawaniu pytań wyjaśniających treść SIWZ (SWZ) (wyrok SN z 5 czerwca 2014 r. sygn. akt CSK 626/13), analogicznym obowiązkiem zamawiającego jest udzielanie rzetelnych i precyzyjnych wyjaśnień.

**Odpowiedź:**

W przypadku gdy pytania od Wykonawcy nie świadczą o wątpliwościach dotyczących znaczenia istniejących zapisów SWZ, ale są próbą ich zakwestionowania, zmierzającą do zmiany opisu przedmiotu zamówienia,
to Zamawiający w tym kontekście udzielając odpowiedzi, w której podtrzymuje zapisy SWZ, wskazuje
na konieczność zaoferowania produktu zgodnego z SWZ. Tak udzielona odpowiedź zamawiającego stanowi odmowę na dokonanie zmian o jakie wykonawca wnioskuje w pytaniu. W przypadku tak udzielonej odpowiedzi zapisy SWZ nie ulegają zmianie i wykonawca zobowiązany jest zaoferować produkt zgodny
z zapisami SWZ.

**Pytanie 2**

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?

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

**Pytanie 3**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wielkości opakowań (tabletek, ampułek, kilogramów itp.)? Jeśli tak to prosimy o podanie w jaki sposób przeliczyć ilość opakowań handlowych ekonomicznym (czy podać pełne ilości opakowań zaokrąglone w górę, czy ilość opakowań przeliczyć do dwóch miejsc po przecinku)?

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ. Sposób wypełnienia kolumn arkusza cenowego został opisany
w pkt. 10.10 SWZ.

**Pytanie 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)?

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ. Sposób wypełnienia kolumn arkusza cenowego został opisany
w pkt. 10.10 SWZ.

**Pytanie 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?

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ. Wykonawca nie wskazał w pytaniu, którego produktu opisana
w pytaniu sytuacja dotyczy. Wykonawca składając ofertę winien zaoferować wszystkie opisane przez Zamawiającego produkty.

**Pytanie 6**

Czy Zamawiający dopuści wycenę leku za opakowanie a nie za sztukę/ kilogram (Zgodnie z prawem Farmaceutycznym nie ma możliwości zakupu leku w innej formie niż dostępne na rynku opakowanie handlowe) w pozycjach gdzie w SIWZ występują sztuki lub mg? Jeśli nie, to czy Zamawiający zgodzi się
na podanie cen jednostkowych za sztukę, mg, ml etc netto i brutto z dokładnością do 4 miejsc po przecinku?

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

**Pytanie 7**

Czy Zamawiający dopuszcza wycenę preparatów dostępnych na jednorazowe zezwolenie MZ.? W sytuacji jeśli aktualnie tylko takie jest dostępne.

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

**Pytanie 8**

Prosimy o informację jak postępować jeśli oferowana liczba opakowań niepodzielna i np. trzeba zaoferować 10,3 opakowania?

**Odpowiedź:**

Sposób wypełnienia kolumn arkusza cenowego został opisany w pkt. 10.10 SWZ. W przypadku gdy iloraz ilości sztuk do ilości sztuk w opakowaniu nie jest liczbą całkowitą należy podać zaokrąglenie do dwóch miejsc po przecinku.

**Pytanie 9**

Czy Zamawiający wykreśli zapis par. 1.4? Minimalną wartość zamówienia, wymaganą przez Ustawę PZP, określa par. 4.11. Ta minimalna wartość nie podlega już dalszym warunkom i nie może zostać zmniejszona Zapis par. 1.4 jest zatem zbędny i niespójny z 4.11.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 10**

Czy Zamawiający w par. 3.3. zniesie wymóg potwierdzania otrzymania zamówień? Prawo farmaceutyczne nakazuje informowanie o odmowie wykonania zamówienia, lecz nie o przyjęciu go do realizacji. Jest
to dodatkowy, niewynikający z przepisów obowiązek Wykonawcy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ. Wzór umowy nie ulega zmianie.

**Pytanie** **11**

Czy Zamawiający wykreśli par. 3.6.? Zagwarantowanie sobie możliwości zwrotu towaru po jego przyjęciu powoduje w istocie, że towar sprzedawany jest na próbę, zaś w przypadku ich zwrotu - produkty lecznicze nie będą się nadawać do dalszego obrotu, co naraża Wykonawcę na stuprocentową stratę. Nadto Wykonawca zauważa, że (a) towar został dobrowolnie przyjęty przez Zamawiającego, (b) własność towaru przeszła na Zamawiającego i (c) „zwrot” towaru oznacza wobec uprzedniego przejścia własności w istocie sprzedaż hurtową przez Zamawiającego Wykonawcy, do czego potrzeba koncesji na handel hurtowy lekami.

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ. Wzór umowy nie ulega zmianie.

**Pytanie 12**

Czy Zamawiający w par. 4.2 wprowadzi automatyczną zmianę ceny brutto w razie zmiany stawki VAT? Obecne zapisy, w razie braku zgody Zamawiającego, grożą Wykonawcy rażącą stratą.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 13**

Czy Zamawiający zmieni wartość procentową kary umownej określonej w par. 8.2.1 z 2% do wartości max. 0,2%, a także zrezygnuje z kwoty minimalnej kary, to jest 15zł? Obecna kara umowna jest rażąco wygórowana.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 14**

Czy Zamawiający zmieni wartość procentową kary umownej określonej w par. 8.3 z 20% do wartości max. 5%? Obecna kara umowna jest rażąco wygórowana.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 15**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu dostawy produktu leczniczego z Części
40 do 3 tygodni od momentu złożenia zamówienia w związku z faktem, iż lek sprowadzany jest w ramach procedury importu docelowego?

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

**Pytanie 16**

Czy w zadaniu 23. poz. 1 zamawiający dopuści kompleks wodorotlenku żelaza III i dekstranu?

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

**Pytanie 17**

Dotyczy § 4 ust. 11 wzoru umowy Wnosimy o zmianę zapisu § 4 ust. 11 umowy, tak aby ilość przedmiotu umowy była realizowana minimum na poziomie 50%. Obecny zapis jest dla Wykonawcy wyjątkowo ryzykowny i narusza zasadę równego traktowania stron umowy. Wykonawca zamierzający złożyć ofertę
na dany pakiet/pozycję/część, podczas wyceny bierze pod uwagę przede wszystkim dwa czynniki, tj. ilość danego asortymentu oraz długość trwania kontraktu. Musi skalkulować, czy będzie w stanie zapewnić Szpitalowi wymaganą ilość produktu, co ma z kolei powiązanie z całym systemem logistyki oraz produkcji. Wykonawca jest zobligowany do wyceny całości, a zapis o prawie Szpitala do wykorzystania tylko 10%, powoduje podniesienie ceny oferty, w celu minimalizacji ryzyka nierentowności kontraktu. Zatem zmiana § 4 ust. 11 umowy, tak aby ilość przedmiotu umowy była realizowana minimum na poziomie 50% jest też korzystna dla Zamawiającego, ponieważ uzyska on niższą cenę oferty.

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ. Wzór umowy nie ulega zmianie.

**Pytanie 18**

Część nr 31 Czy w Części nr 31 poz. 1 Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie worka 3-komorowego bez kwasu glutaminowego do wkłucia obwodowego o poj. 850 ml zawierającego 3,41 g azotu energię niebiałkową 530 kcal, węglowodany, aminokwasy z tauryną oraz mieszaninę 4 rodzajów emulsji tłuszczowej w tym olej rybny 15%, olej sojowy, MCT, olej z oliwek, osmolarności 750 mOsm/l?

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

**Pytanie 19**

Czy w Części nr 31 poz. 2 Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie worka 3-komorowego bez kwasu glutaminowego do wkłucia obwodowego o poj. 1400 ml zawierającego 5,6 g azotu, energię niebiałkową 872 kcal, węglowodany, aminokwasy z tauryną oraz mieszaninę 4 rodzajów emulsji tłuszczowej w tym olej rybny 15%, olej sojowy, MCT, olej z oliwek, osmolarności 750 mOsm/l?

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

**Pytanie 20**

Część nr 34 Część nr 34 poz. 3. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie produktu leczniczego Kalii chloridum 0,15% + Glucosum 5% roztwór do infuzji zawierającego 50 g glukozy bezwodnej w 1000ml roztworu co odpowiada 55g glukozy jednowodnej w 1000ml roztworu, w opakowaniu butelka stojąca
z dwoma różnej wielkości, jałowymi portami otwieranymi oddzielnie, oznaczonymi strzałkami definiującymi przeznaczenie danego portu do odpowiedniej procedury medycznej - co redukuje ryzyko pomyłki?

**Odpowiedź:**

Zamawiający dopuszcza.

**Pytanie 21**

Część nr 34 poz. 4. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie produktu leczniczego Kalii chloridum 0,3% + Glucosum 5% roztwór do infuzji zawierającego 50 g glukozy bezwodnej w 1000ml roztworu
co odpowiada 55g glukozy jednowodnej w 1000ml roztworu, w opakowaniu butelka stojąca z dwoma różnej wielkości, jałowymi portami otwieranymi oddzielnie, oznaczonymi strzałkami definiującymi przeznaczenie danego portu do odpowiedniej procedury medycznej - co redukuje ryzyko pomyłki?

**Odpowiedź:**

Zamawiający dopuszcza.

**Pytanie 22**

Prosimy Zamawiającego o zgodę na zaoferowanie w pakiecie 43 pozycjach: 4, 7 i 8 wyspecyfikowanych diet w opakowaniu typu butelka OpTri. Butelka OpTri jest kompatybilna z obecnie wykorzystywanymi
do podaży diety zestawami, jest bardziej funkcjonalna oraz nadaje się do recyklingu. Jest to związane
z procesem zamiany opakowań przez producenta. Pozostałe parametry zgodnie z SWZ

**Odpowiedź:**

Zamawiający dopuszcza produkt.

**Pytanie 23**

Produkt wyspecyfikowany przez Zamawiającego w pakiecie 43 pozycji 3 jest dostępny w opakowaniu butelka plastikowa. W zawiązku z powyższym prosimy Zamawiającego o zgodę na zaoferowanie
w w/w pozycji preparatu w opakowaniu butelka plastikowa. Pozostałe parametry zgodnie z SWZ

**Odpowiedź:**

Zamawiający dopuszcza produkt.

**Pytanie 24**

W związku ze zmianą receptury wyspecyfikowanej diety, prosimy Zamawiającego o dopuszczenie w pakiecie 43 pozycji 8 diety, która zawiera 4 rodzaje białek (kazeina, serwatka, groch i soja) oraz tłuszcze MCT. Pozostałe parametry zgodnie z SWZ. Dieta oparta o mieszaninę białek roślinnych i zwierzęcych jest bardziej zbliżona do diety naturalnej i jest zgodna z wytycznymi WHO 2007.

**Odpowiedź:**

Zamawiający dopuszcza produkt.

**Pytanie 25**

W celu zapewnienia równego traktowania stron umowy i umożliwienia Wykonawcy sprawdzenia zasadności reklamacji wnosimy o wprowadzenie w § 3 ust. 10 projektu umowy 5 dniowego terminu na rozpatrzenie reklamacji oraz zmianę słów ,,…od dnia otrzymania zawiadomienia” na ,,…od dnia uznania reklamacji”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 26**

Czy w celu miarkowania kar umownych Zamawiający dokona modyfikacji postanowień projektu przyszłej umowy w zakresie zapisów § 8 ust. 2 i 3: 2. Wykonawca zobowiązuje się do zapłaty na rzecz Szpitala Uniwersyteckiego kar umownych zgodnie z poniższymi zasadami: 1) za nieterminową dostawę, w wysokości 0,5% wartości brutto niezrealizowanej dostawy (jednak nie mniej niż 15 zł) za każdy rozpoczęty dzień zwłoki ponad termin określony w § 3 ust 3, jednak nie więcej niż 10 % wartości brutto niezrealizowanej w terminie dostawy. 3. W przypadku odstąpienia od Umowy lub rozwiązania Umowy przez Szpital Uniwersytecki
z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Wykonawca zobowiązuje się do zapłaty kary umownej
w wysokości 10% wartości brutto niezrealizowanej części Umowy. Kara, o której mowa w zdaniu poprzednim dotyczy odstąpienia w trybie przepisów kodeksu cywilnego, a także odstąpienia przewidzianego w Umowie.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 27**

Czy Zamawiający uzupełni projekt umowy o zapis, że na podstawie art. 106n ust. 1 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług udziela Wykonawcy zgody na wystawianie i przesyłanie faktur, duplikatów faktur oraz ich korekt, a także not obciążeniowych i not korygujących w formacie pliku elektronicznego PDF na wskazany przez siebie adres poczty e-mail, ze wskazanych w umowie adresów poczty e-mail Wykonawcy?

**Odpowiedź:**

Zamawiający dopuszcza przesyłanie dokumentów w formacie pliku elektronicznego PDF na adres aptekakomora@su.krakow.pl. W związku z tym zmianie ulega wzór umowy, poprzez dodanie w § 4 ust. 12 w brzmieniu:

„12. Na podstawie art. 106n ust. 1 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług Szpital Uniwersytecki dopuszcza wystawianie i przesyłanie faktur, duplikatów faktur oraz ich korekt, a także not obciążeniowych i not korygujących w formacie pliku elektronicznego PDF na adres aptekakomora@su.krakow.pl.”

**Pytanie 28**

Czy Zamawiający wyraża zgodę na wycenę preparatów zamiennie tj. drażetek zamiast tabletek powlekanych i odwrotnie. Tabletek i tabletek powlekanych zamiast kapsułek i odwrotnie. Tabletek i tabletek powlekanych zamiast drażetek i odwrotnie. Kapsułek zamiast drażetek i odwrotnie. Tabletek zamiast tabletek powlekanych i odwrotnie?

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

**Pytanie 29**

Czy Zamawiający wyraża zgodę na wycenę preparatów zamiennie tj. ampułek zamiast fiolek i odwrotnie?

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

**Pytanie 30**

Czy Zamawiający w sytuacji , gdy dany produkt jest czasowo niedostępny lub zakończyła się jego produkcja wyraża zgodę na umieszczenie pod pakietem stosownej informacji ?

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

**Pytanie 31**

Czy Zamawiający dopuszcza wycenę preparatów sprowadzanych na jednorazowe pozwolenie MZ?

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

**Pytanie 32**

Czy Zamawiający w pakiecie nr 4 w pozycji 35 wyrazi zgodę na wycenę opakowań po 56 sztuk, ze względu na brak rejestracji opakowań po 30 sztuk. ?

**Odpowiedź:**

Zamawiający dopuszcza.

**Pytanie 33**

Czy Zamawiający w pakiecie nr 4 w pozycji 40 wyrazi zgodę na wycenę theophylinum 300 mg tabl. powlekane o przedł. uwalnianiu ?

**Odpowiedź:**

Zamawiający dopuszcza tabletki powlekane o przedłużonym uwalnianiu.

**Pytanie 34**

Czy Zamawiający w pakiecie nr 4 w pozycjach od 28-30 wyrazi zgodę na wycenę opakowań po 60 sztuk,
ze względu na brak dostępności opakowań konfekcjonowanych po 30 sztuk. ?

**Odpowiedź:**

Zamawiający dopuszcza.

**Pytanie 35**

Czy Zamawiający w pakiecie nr 13 w pozycji 19 wyrazi zgodę na wycenę Marimer baby, spray,d/nosa,izot.roztw.wody morsk., 50ml – 30 op. , ze względu na brak dostępności opakowań po 30 ml?

**Odpowiedź:**

Zmawiający zmienia wielkość opakowania. Ilość sztuk pozostaje niezmieniona.

**Pytanie 36**

Czy Zamawiający w pakiecie nr 13 w pozycji 23 ketokonazulum 200 mg tabl. wyrazi zgodę na wykreślenie ze względu na zakończoną produkcję ?

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę,

**Pytanie 37**

Czy Zamawiający w pakiecie nr 13 w pozycji 32 Pravastatin 20 mg, wyrazi zgodę na wykreślenie ze względu na brak produkcji ?

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę.

**Pytanie 38**

Czy Zamawiający w pakiecie nr 13 w pozycji 42 thrombinum 400 j.m , 2 ml amp,. wyrazi zgodę
na wykreślenie ze względu na tymczasowe wstrzymanie obrotu?

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę.

**Pytanie 39**

Czy Zamawiający w pakiecie nr 23 dopuści wycenę preparatu: CosmoFer, 50mgFe(III)/ml; 2ml, rozt.d/wstrz,inf, 5 amp – 100 op. ?

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

**Pytanie 40**

Pytania do wzoru umowy: Do §3 ust. 5 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 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 podtrzymuje zapisy SWZ. Wzór umowy nie ulega zmianie.

**Pytanie 41**

Pytania do wzoru umowy: 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 SWZ. Wzór umowy nie ulega zmianie.

**Pytanie 42**

Pytania do wzoru umowy: 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 SWZ. Wzór umowy nie ulega zmianie.

**Pytanie 43**

Pytania do wzoru umowy: Do §4 ust. 4 wzoru 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 44**

Pytania do wzoru umowy: Do §4 ust. 7 wzoru 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:**

Zamawiający informuje, iż numer SU DOP jest indywidualnym oznaczeniem każdej umowy zawieranej przez Szpital Uniwersytecki z Wykonawcami. Podanie numeru SU DOP na fakturze jest niezbędne dla Zamawiającego w celach zarządczych.

**Pytanie 45**

Pytania do wzoru umowy: Do §7 ust. 1 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z wzoru umowy treści §7 ust. 1. W uzasadnieniu swojego stanowiska wskazujemy, że powyższe zapisy w sposób rażący naruszają równowagę stron, dając Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia, w szczególności poprzez każdorazowe odgórne ustalanie cen jednostkowych, które obowiązywać w trakcie 18 miesięcy wykonywania kontraktu, a także umożliwiając Zamawiającemu
do dowolnego ograniczenia wielkości zamówienia, z pominięciem zasady wyrażonej w art. 433 pkt 4) ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (tj. Dz. U. z 2021 poz. 1129 z późn. zm.). Niniejsza argumentacja znajduje również potwierdzenie w orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej, która
w wyroku z dnia 8 listopada 2021 r. (KIO 3107/21) stwierdziła, że postanowienia zakładające możliwość odstąpienia od umowy w każdej chwili, bez gwarancji wykonania zamówienia w minimalnym zakresie, również w sytuacji gdy Wykonawca nie obniży cen, stanowią nadużycie pozycji dominującej przez Zamawiającego i jako takie stanowi klauzulę abuzywną w świetle art. 433 pkt 4 ustawy PZP.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 46**

Pytania do wzoru umowy: Do §7 ust. 2 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 na wyłączenie tego produktu z umowy bez konieczności ponoszenia kary przez Wykonawcę?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 47**

Pytania do wzoru umowy: Do §8 ust. 2 pkt 1) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postanowień §8 ust. 2 pkt 1) 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. 15 zł - i wynosiła 0,5% od wartości tej pozycji (części), za każdy dzień opóźnienia? Wskazujemy przy tym, że wysokość ww. kar umownych możliwych do naliczenia przez Zamawiającego (zawsze minimum 15 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 48**

Pytania do wzoru umowy: Do §8 ust. 3 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na naliczanie ewentualnej kary umownej za odstąpienie od umowy w wysokości 10% wartości brutto niezrealizowanej części umowy?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody

**Pytanie 49**

Pytania do wzoru umowy: Do §9 ust. 3 wzoru umowy: Prosimy o dodanie słów zgodnych z przesłanką wynikającą z treści art. 552 k.c.: "... z wyłączeniem powołania się przez Dostawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru Kupującemu.”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

Ponadto Zamawiający do § 4 ust. 11 wzoru umowy dodał zdanie drugie w brzmieniu:

"Szpital Uniwersytecki zastrzega sobie możliwość zmiany ilości zamawianego produktu w zakresie ilości podanych w poszczególnych pozycjach danej części, pod warunkiem nieprzekroczenia łącznej wartości danej części. Zmiana w powyższym zakresie nie stanowi zmiany warunków Umowy wymagającej formy pisemnej w postaci aneksu."

W załączeniu przekazuję arkusz cenowy (załącznik 1a do specyfikacji), wzór umowy (załącznik
5 do specyfikacji), kwoty przewidziane na realizację zamówienia (załącznik 6 do specyfikacji) uwzględniające powyższe odpowiedzi.