Kraków, dnia 18.02.2022 r.

DFP.271.6.2022.LS

**Do wszystkich Wykonawców biorących udział w postępowaniu**

# Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na dostawę produktów leczniczych do Szpitala Uniwersyteckiego w Krakowie.

Zgodnie z art. 284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych przedstawiam odpowiedzi na pytania wykonawców oraz zgodnie z art. 286 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych modyfikuję specyfikację warunków zamówienia:

Pytanie 1

Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisów umowy paragraf 3 ustęp 9 dla części: 2 w myśl których zobowiązany jest do dostarczenia oryginału faktury w momencie dostawy towaru. Wykonawca załącza do dostawy dokument WZ, zaś wersję elektroniczną faktury w formacie pdf dostarcza mailem tego samego dnia (w dniu realizacji zamówienia). Faktury w formie papierowej mogą być wysyłane za pomocą Operatora Pocztowego jednakże w związku z zagrożeniem spowodowanym COVID-19 na czas epidemii będziemy wnioskować o zawieszenie obowiązku wysyłania faktur papierowych.

**Odpowiedź:** Zamawiający wyjaśnia, że § 3 ust. 9 wzoru umowy nie dotyczy dostarczania faktur. Jednocześnie Zamawiający informuje, że § 4 ust. 7 wzoru umowy przyjmuje brzmienie zgodnie z poniższym:

„7. Wykonawca zobowiązuje się dostarczyć Szpitalowi Uniwersyteckiemu fakturę w dwóch egzemplarzach nie później niż w terminie 3 dni od daty dostawy lub dostarczyć fakturę za pomocą poczty elektronicznej w formacie PDF, nie później niż w momencie fizycznej dostawy towaru do Apteki, a także obraz faktury w formie elektronicznej (poczta elektroniczna: aptekakomora@su.krakow.pl) w standardzie "DATAFARM" lub "MALICKI”.

Pytanie 2

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie czy Zamawiający wyraża zgodę na przesyłanie faktur e-mail w formacie .pdf dla części 2? Wykonawca nie ma możliwości wysyłania faktur w innym formacie

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody. Jednocześnie Zamawiający informuje, że § 4 ust. 7 wzoru umowy przyjmuje brzmienie, jak w odpowiedzi na pytanie nr 1.

Pytanie 3

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o wyjaśnienie czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie zapisu dotyczące dostaw „ na ratunek” w zakresie części nr 2 ?

Podanie leku opisanego w części nr 2 zawsze poprzedzone jest diagnostyką i nie ma konieczności zamawiania wskazanego leku w trybie „na ratunek”.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody. Wzór umowy pozostaje bez zmian.

Pytanie 4

Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisów umowy paragraf 4 ustęp 7 dla części nr 2 gdzie wymaga się przesłania Zamawiającemu faktury w postaci elektronicznej w formacie Malickiego lub Kamsoft, Wykonawca ma możliwość generowania faktur jedynie w formacie pdf. W obecnej sytuacji zmiana systemowa nie jest możliwa

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody. Jednocześnie Zamawiający informuje, że § 4 ust. 7 wzoru umowy przyjmuje brzmienie, jak w odpowiedzi na pytanie nr 1.

Pytanie 5

Wykonawca zwraca się z wnioskiem do Zamawiającego o wykreślenie paragrafu 3 ustęp 7 dla części nr 2

Wykonawca nie ma możliwości realizacji zamówień w soboty.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody. Wzór umowy pozostaje bez zmian.

Pytanie 6

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie zapisów umowy (par 3 a, b,c) w myśl których Zamawiający pragnie składać zamówienia m.in. w formie telefonicznej. Zgodnie z art. 36 z ust. 4 Prawa farmaceutycznego zamówienia na produkty lecznicze muszą być składane w formie pisemnej albo w formie dokumentu elektronicznego doręczanego środkami komunikacji elektronicznej. Wobec tego Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisów dotyczących telefonicznego składania zamówień jako niedozwolonych prawem dla części 2.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody. Wzór umowy pozostaje bez zmian.

Pytanie 7

do wzoru umowy: § 3 ust. 3 c

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu ,,dostaw na ratunek” do 48 godzin liczącod chwili otrzymanego zamówienia dla asortymentu zawartego w pakiecie nr 1?

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody. Wzór umowy pozostaje bez zmian.

Pytanie 8

do treści wzoru umowy: § 8

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie wysokości kar umownych o połowę ?

i pozwoli na wprowadzenie modyfikacji do zapisów wzoru umowy poprzez nadanie§ 8 ust. 2 , 4 i 5 nowego brzmienia:

2. Wykonawca zobowiązuje się do zapłaty na rzecz Szpitala Uniwersyteckiego kar umownych zgodnie z poniższymi zasadami:

1) za nieterminową dostawę, w wysokości 1% wartości brutto niezrealizowanej dostawy (jednak nie mniej niż 7,50 zł) za każdy rozpoczęty dzień zwłoki ponad termin określony w § 3 ust. 3 Umowy.

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 15% wartości niezrealizowanej części umowy *(w zakresie części której dotyczy naruszenie)*. Kara, o której mowa w zdaniu poprzednim dotyczy odstąpienia w trybie przepisów kodeksu cywilnego, a także odstąpienia przewidzianego w Umowie.

4. Łączna wysokość kar umownych nie może przekraczać 15 % maksymalnego wynagrodzenia, o którym mowa w § 4 ust. 1 Umowy *(w zakresie części której dotyczy)*.

5. Przed naliczeniem kary umownej Szpital Uniwersytecki wzywa Wykonawcę do szczegółowego podania przyczyn niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy. Wykonawca zobowiązany jest podać przyczyny niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy w terminie 3 dni roboczych od daty otrzymania wezwania.

6. W przypadku gdy wysokość szkody poniesionej przez Szpital Uniwersytecki jest większa od kary umownej, a także w przypadku, gdy szkoda powstała z przyczyn, dla których nie zastrzeżono kary umownej, Szpital Uniwersytecki jest uprawiony do żądania odszkodowania na zasadach ogólnych, wynikających z przepisów Kodeksu cywilnego – niezależnie od tego, czy realizuje uprawnienia do otrzymania kary umownej. Szpital Uniwersytecki może żądać odszkodowania przenoszącego wysokość zastrzeżonej kary umownej.

7. Wykonawca zobowiązany jest do zapłaty kary w terminie 10 dni od daty otrzymania informacji o jej naliczeniu. Brak terminowej zapłaty uprawnia Szpital Uniwersytecki do potrącenia kary umownej z wynagrodzenia Wykonawcy lub innych jego wierzytelności przysługujących Wykonawcy w stosunku do Szpitala Uniwersyteckiego, na co Wykonawca wyraża zgodę.

8. Naliczenie przez Szpital Uniwersytecki bądź zapłata przez Wykonawcę kary umownej nie zwalnia go z zobowiązań wynikających z niniejszej Umowy.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody. Wzór umowy pozostaje bez zmian.

Pytanie 9

do treści siwz: do formalności jakie powinny zostać dopełnione w celu zawarcia umowy:

Czy w sytuacji, gdy siedziba firmy/osoba uprawniona do podpisania umowy w imieniu Wykonawcy znajduje się poza granicami Rzeczypospolitej Polskiej, Zamawiający wyrazi zgodę na przesłanie umowy do podpisu na adres Wykonawcy?

**Odpowiedź:** Zamawiający informuje, że co do zasady umowy wysyłane są na adres wskazany w Krajowym Rejestrze Sądowym lub innym rejestrze, natomiast w przypadku gdy Wykonawca wyraźnie wskaże adres korespondencyjny, umowy zostaną przesłane na wskazany adres.

Pytanie 10

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 nie wyraża zgody. Wzór umowy pozostaje bez zmian.

Pytanie 11

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 nie wyraża zgody. Wzór umowy pozostaje bez zmian.

Pytanie 12

Do §3 ust. 7 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na rezygnację z realizacji dostawy w trybie zwykłym również w soboty?

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody. Wzór umowy pozostaje bez zmian.

Pytanie 13

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 na modyfikację wzoru umowy.

Pytanie 14

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:** 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 15

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. Wzór umowy pozostaje bez zmian.

Pytanie 16

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 na modyfikację wzoru umowy.

Pytanie 17

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 na modyfikację wzoru umowy.

Pytanie 18

Do §9 ust. 4 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 na modyfikację wzoru umowy.