



DZP/59/IM/2024

Tychy, 14.02.2024r.

**Wykonawcy biorący udział
w postępowaniu**

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na dostawy o wartości zamówienia przekraczającej progi unijne

DOSTAWA LEKÓW W RAMACH PROGRAMÓW LEKOWYCH WZW B, WZW C, SM, AMD, DME

nr postępowania: 33/23/ZP/PN

Zamawiający informuje, że w terminie określonym zgodnie z art. 284 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych, wykonawcy zwrócili się do zamawiającego z wnioskiem o wyjaśnienie treści SWZ.

W związku z powyższym, zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

Pytanie nr 1

Czy Zamawiający wykreśli par. 2.2. umowy? Zgodnie z art. 433 pkt. 4 ustawy PZP umowa winna wskazywać minimalną wartość zamówienia, bez dodatkowych zastrzeżeń. Realizacja każdej umowy obarczona jest ryzykiem i w toku jej wykonywania zajść może wiele zdarzeń losowych, ograniczających zamówienie. Mimo to ustawodawca zdecydował o obligatoryjnym zapisie umowy, który musi gwarantować Wykonawcy realizację określonego minimum wartościowego. Jeśli zatem minimum takie określono, to nie są dopuszczalne dalsze wyłączenia lub warunki w tym zakresie. Zamawiający nie może z góry określać, że nie zakupi minimalnego wolumenu leków i wobec tego będzie mógł przedłużyć umowę. Przeciwnie, minimalna wartość umowy została zrealizowana w podstawowym okresie jej obowiązywania, bez przerzucania na Wykonawcę „winy” jeśli odmówi on podpisania aneksu. Takiej manipulacji PZP nie dopuszcza.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 2

Czy Zamawiający w par 5.9 ma na myśli dzień, czy konkretną godzinę dostawy? Czy Zamawiający w par. 5.9 zrezygnuje z wymogu powiadamiania Zamawiającego o terminie dostawy? Przy tak krótkim umownym terminie dostawy, następującym w godzinach 7.00-11.00, uzgadnianie dokładnego terminu wydaje się zbędne, bo dzień dostawy jest oczywisty - nadto z uwagi na liczbę dostaw w danym dniu Wykonawca nie jest w stanie umówić się na określoną godzinę dostawy, ani tym bardziej podać jej dzień wcześniej.

Odpowiedź:

Zamawiający odstąpi od wymogu potwierdzenia godziny dostawy.

MEGREZ Sp. z o.o.

Ul. Edukacji 102, 43-100 Tychy, Tel. +48 32 32 55 171, fax. +48 32 32 55 284, e-mail: sekretariat@szpitalmegrez.pl, NIP 634 267 03 10, REGON 240872286, KRS 0000302837 MEGREZ Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością zarejestrowana w rejestrze przedsiębiorców w Krajowym Rejestrze Sądowym, Sąd Rejonowy Katowice – Wschód w Katowicach, VIII Wydział Gospodarczy KRS, Kapitał zakładowy w wysokości 132 867 750,00 zł



Pytanie nr 3

Czy Zamawiający zmniejszy wartość kary umownej określonej w par. 7.2.1 z 5% do wartości max. 0,2%? Obecna kara umowna jest rażąco wygórowana.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na obniżenie kar. Nie ma jednoznacznej definicji rażąco wysokiej kary. Ustalając procent zawartych w umowie kar Zamawiający miał na celu wykorzystanie funkcji stymulującej kar do prawidłowej i terminowej realizacji swojego zamówienia przez Wykonawców.

Miarkując poziom kar Zamawiający brał m.in. pod uwagę fakt iż nieterminowe dostarczenie zamawianych leków może mieć wpływ na zdrowie i życie ludzkie.

Pytanie nr 4

Czy Zamawiający zmniejszy wartość kary umownej określonej w par. 7.2.2 z 5% do wartości max. 0,2%? Obecna kara umowna o wysokości 120% wartości dostawy dziennie jest rażąco wygórowana.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na obniżenie kar.

Pytanie nr 5

Czy Zamawiający zmniejszy wartość kary umownej określonej w par. 7.2.3 z 5% do wartości max. 0,2%? Obecna kara umowna jest rażąco wygórowana.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na obniżenie kar.

Pytanie nr 6

Pytania do wzoru umowy:

Do §4 ust. 3 pkt 1 wzoru umowy. Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę §4 ust. 3 pkt 1 wzoru umowy poprzez: usunięcie postanowienia ustanawiającego poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia na powyżej 30% oraz zastąpienie go postanowieniem przewidującym, że wartość ww. poziomu zmiany cen wyniesie 5%, albowiem ww. postanowienie narusza zasadę ekwiwalentności świadczeń stron oraz postulat równomiernego rozłożenia ryzyka kontraktowego?

Wskazać należy, że postanowienie §4 ust. 3 pkt 1 wzoru umowy, ustanawiające poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia na 30% nie zapewnia ekwiwalentności świadczeń stron umowy oraz nie niweluje ryzyka związanego ze zmianą kosztów wykonania zamówienia publicznego, co przy aktualnym poziomie inflacji nieuchronnie prowadzi do uznania, że narusza on istotę waloryzacji, zasady uczciwej konkurencji oraz postulat równego traktowania stron stosunku zobowiązaniowego. W obecnym brzmieniu tego zapisu, Wykonawca musi z góry założyć, że w razie wzrostu kosztów realizacji umowy np. o 29% (co stanowi bardzo dużą wartość, uwzględniając kwotę przedmiotu zamówienia oraz niskie marże w zamówieniach publicznych) jego wynagrodzenie nie zostanie zwiększone. Tak znaczne ograniczenie możliwości waloryzacji wynagrodzenia w umowie jest przejawem nadużycia przez Zamawiającego dominującej pozycji w postępowaniu, w związku z czym kwestionowany zapis powinien zostać zmieniony w zaproponowany sposób.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie nr 7

Do §4 ust. 4 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na podniesienie maksymalnego poziomu wartości zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza do łącznie 20% w stosunku do wartości całkowitego wynagrodzenia brutto określonego w §4 ust. 4 wzoru umowy?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie nr 8

Do §4 ust. 3, 4 wzoru umowy. Prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o postanowienia §4 ust. 3, 4 wzoru umowy, zarówno Wykonawca jak i Zamawiający nabędą uprawnienie do rozwiązania w tej części umowy za porozumieniem stron, z zachowaniem jednomiesięcznego okresu wypowiedzenia, bez obowiązku ponoszenia z tego tytułu kar umownych.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie nr 9

Do §5 ust. 5 i §9 ust. 1 pkt 1) wzoru umowy. Prosimy o modyfikację §5 ust. 5 i §9 ust. 1 pkt 1) poprzez skonkretyzowanie granicznych wartości dla poszczególnych pozycji asortymentowych, jakie Zamawiający zamierza zrealizować, np. poprzez podanie, że zmiany ilości produktów określonych w formularzu mogą ulec zmniejszeniu lub zwiększeniu w granicach +/- 20%, a przez takie sformułowanie Zamawiający będzie rozumiał możliwość zamówienia o 20% mniejszych lub o 20% większych ilości, każdego z zamówionych asortymentów. Aktualna treść §5 ust. 5 i §9 ust. 1 pkt 1) jest na tyle ogólna i nieprecyzyjna, że na jej podstawie wykonawcy nie są w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia w zakresie poszczególnych pozycji asortymentowych oraz dokonać prawidłowej kalkulacji cen na potrzeby składanej oferty.

W wyroku z dnia 17 listopada 2023 roku (sygn. akt: KIO 3212/23) Krajowa Izba Odwoławcza stwierdziła, że Zamawiający jest bezwzględnie zobowiązany wskazać **minimalną ilość każdego zamawianego produktu**, zgodnie z art. 433 pkt 4 PZP oraz uznała również, że Zamawiający ma bezwzględny obowiązek w sposób precyzyjny, zrozumiały oraz jednoznaczny **wskazać w zakresie każdego zamawianego produktu, jego ilość, do której może zwiększyć zakres zamówienia** w ramach prawa opcji, co wynika z art. 441 ust. 1 PZP.

Izba wskazała, że opis przedmiotu zamówienia, który przewiduje dowolne zwiększanie lub zmniejszanie ilości produktów z wybranych pozycji asortymentu, w tym całkowitą rezygnację z niektórych pozycji asortymentu, należy uznać za niejednoznaczny, niewyczerpujący, nieprecyzyjny oraz nieuwzględniający wszystkich wymagań oraz okoliczności, mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty. Zastrzeżenie sobie przez Zamawiającego możliwości dokonania jednostronnej oraz arbitralnej zmiany ilości poszczególnego asortymentu, stanowi niedozwoloną klauzulę abuzywną ze względu na brak wskazania minimalnej wartości lub wielkości zamówienia w odniesieniu do poszczególnych pozycji składających się na przedmiot zamówienia oraz brak precyzyjnego wskazania okoliczności skorzystania z opcji.

Izba zauważyła, że możliwość zwiększenia zakresu zamówienia w istocie stanowi opcję, nawet jeżeli Zamawiający w postanowieniach umowy nie powołał się bezpośrednio na art. 441 ust. 1 PZP. Natomiast z treści art. 31 ust. 2 PZP wynika, że przy ustaleniu wartości zamówienia uwzględnia się największy możliwy zakres tego zamówienia z uwzględnieniem opcji, co potwierdza, że skutkiem skorzystania z opcji jest zwiększenie zakresu zamówienia. Mamy z nim do czynienia, gdy umowa przewiduje *„zamówienie większej ilości produktów z jednej pozycji asortymentu, niż wynika to z wykazu stanowiącego załącznik do umowy, także w sytuacji, gdy następuje ono równocześnie z zamówieniem mniejszej ilości produktów z innej pozycji asortymentu, niż wynika to z wykazu stanowiącego załącznik do umowy”*. Powoduje to, że Zamawiający może dowolnie zwiększać ilość jednego produktu oraz dowolnie zmniejszać ilość innego produktu, więc niewątpliwie dochodzi do zwiększania zakresu zamówienia, przynajmniej w zakresie tego produktu, którego zamówiono w większej ilości.

Izba uznała, że gdy przedmiotem zamówienia są dostawy, opcja stanowi instrument, który pozwala Zamawiającemu na nabycie produktów w ilości adekwatnej do zmian w zakresie jego potrzeb, występujących po zawarciu umowy w sprawie zamówienia publicznego. Zamawiający ma więc możliwość zastrzeżenia w umowie zarówno „opcji w górę”, przewidującej zwiększenie zakresu zamówienia, jak również „opcji w dół”, pozwalającej na ograniczenie zakresu zamówienia, jednak należy się tutaj zastosować do wymogu określenia *„minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron”* wynikającego z art. 433 pkt 4 PZP. Nie jest nieprawidłowe zawarcie obu rzeczonych możliwości w jednym postanowieniu umowy, czy nawet powiązanie ich ze sobą, ale w zakresie, gdzie zwiększenie zakresu zamówienia stanowi opcję, to aby skorzystać z tego

uprawnienia zgodnie z art. 441 ust. 1 PZP, należy skonstruować precyzyjne, zrozumiałe oraz jednoznaczne postanowienia umowne oraz wskazać okoliczności, w jakich prawo opcji znajdzie zastosowanie.

Izba wskazała również, że nawet jeśli zwiększenie zakresu zamówienia nie stanowi opcji, o której mowa w art. 441 ust. 1 PZP, to Zamawiający nadal ma obowiązek jednoznacznie, wyczerpująco, dokładnie i zrozumiale opisać przedmiot zamówienia poprzez podanie ilości asortymentu, do której zamierza zwiększyć zakres zamówienia, a także okoliczności skorzystania z tej możliwości w zakresie każdego produktu, gdyż bezwzględnie zobowiązuje go do tego art. 99 ust. 1 PZP: „Jeżeli zamówienie dotyczy dostawy, to opis przedmiotu zamówienia musi stanowić nie tylko określenie rodzaju rzeczy, jaką Zamawiający zamierza nabyć, ale także jej ilości, ponieważ Wykonawca, który chce złożyć ofertę w postępowaniu musi posiadać wiedzę, jaką ilość rzeczy ma zbyć lub ma być gotowy zbyć Zamawiającemu”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisów umowy w powyższym zakresie.

Pytanie nr 10

Do §6 ust. 10 wzoru umowy. Czy Zamawiający odstąpi od wymogu dołączania do dostaw częściowych specyfikacji dostawy/wykazu? Jednocześnie zapewniamy, że dołączana do każdorazowej dostawy faktura VAT spełniać będzie wymogi dla dokumentu przekazania produktu leczniczego, a tym samym zawierała będzie między innymi takie informacje jak nazwy wszystkich przekazywanych pozycji, numer serii czy data ważności dostarczonego przedmiotu umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający odstąpi od wymogu dołączania do dostaw częściowych specyfikacji dostawy.

Pytanie nr 11

Do §7 ust. 2 pkt 1) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na naliczanie kary za opóźnienie dostawy zwykłej w wysokości 1% wartości niedostarczonego towaru dziennie? Zwracamy uwagę na niewspółmierność kar przewidzianych w umowie. Kupującemu za opóźnienie świadczenia pieniężnego może zostać naliczona kara w wysokości nie większej niż 13,75% w skali roku, liczona od kwoty, której dotyczy zwłoka, zaś dla Sprzedającego przewidziana jest kara w wysokości 1825% w skali roku (5% x 365 dni) za opóźnienie świadczenia.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na obniżenie kar. Ustalając procent zawartych w umowie kar Zamawiający miał na celu wykorzystanie funkcji stymulującej kar do prawidłowej i terminowej realizacji swojego zamówienia przez Wykonawców.

Miarkując poziom kar Zamawiający brał m.in. pod uwagę fakt iż nieterminowe dostarczenie zamawianych leków może mieć wpływ na zdrowie i życie ludzkie.

Pytanie nr 12

Do §7 ust. 2 pkt 2) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na naliczanie kary za opóźnienie dostawy na ratunek w wysokości 0,1% wartości niedostarczonego towaru za każdą godzinę? Zwracamy uwagę na niewspółmierność kar przewidzianych w umowie. Kupującemu za opóźnienie świadczenia pieniężnego może zostać naliczona kara w wysokości nie większej niż 13,75% w skali roku, liczona od kwoty, której dotyczy zwłoka, zaś dla Sprzedającego przewidziana jest kara w wysokości 43 800% w skali roku (5% x 24 x 365 dni) za opóźnienie świadczenia.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na obniżenie kar. Ustalając procent zawartych w umowie kar Zamawiający miał na celu wykorzystanie funkcji stymulującej kar do prawidłowej i terminowej realizacji swojego zamówienia przez Wykonawców.

Miarkując poziom kar Zamawiający brał m.in. pod uwagę fakt iż nieterminowe dostarczenie zamawianych leków może mieć wpływ na zdrowie i życie ludzkie.

Pytanie nr 13

Do §6 ust. 2 pkt 3) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na naliczanie kary za zwłokę w rozpatrzeniu reklamacji w wysokości 1% wartości reklamowanego towaru dziennie? Zwracamy uwagę na niewspółmierność kar przewidzianych w umowie. Kupującemu za opóźnienie świadczenia pieniężnego może zostać naliczona kara w wysokości nie większej niż 13,75% w skali roku, liczona od kwoty, której dotyczy zwłoka, zaś dla Sprzedającego przewidziana jest kara w wysokości 1825% w skali roku (5% x 365 dni) za opóźnienie świadczenia.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na obniżenie kar. Ustalając procent zawartych w umowie kar Zamawiający miał na celu wykorzystanie funkcji stymulującej kar do prawidłowej i terminowej realizacji swojego zamówienia przez Wykonawców.

Miarkując poziom kar Zamawiający brał m.in. pod uwagę fakt iż nieterminowe dostarczenie zamawianych leków może mieć wpływ na zdrowie i życie ludzkie.

Pytanie nr 14

Do §6 ust. 2 pkt 4) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów wzoru umowy w §6 ust. 2 pkt 4 poprzez zapis o ewentualnej karze za odstąpienie od umowy w wysokości 10% wartości NIEZREALIZOWANEJ części przedmiotu umowy?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie nr 15

Czy w stosunku do Zamawiającego na chwilę obecną aktualizują się przesłanki „niewypłacalności” oraz „zagrożenia niewypłacalnością” w rozumieniu art. 6 ustawy z dnia 15 maja 2015 r. – Prawo restrukturyzacyjne (t. j. Dz. U. 2022 poz. 2309 ze zm.) oraz art. 10 ustawy z dnia 28 lutego 2003 r. – Prawo upadłościowe (t. j. Dz. U. 2022 poz. 1520 ze zm.)? Czy według wiedzy Zamawiającego w/w przesłanki staną się aktualne w okresie od chwili obecnej do zakończenia umowy zawartej na skutek niniejszego postępowania?

Odpowiedź:

W stosunku do Zamawiającego na chwilę obecną nie występują przesłanki „niewypłacalności” oraz „zagrożenia niewypłacalnością” w rozumieniu przytoczonych przepisów. Sytuacja finansowa Zamawiającego jest stabilna i według wiedzy Zamawiającego w/w przesłanki nie będą aktualne w okresie od chwili obecnej do zakończenia umowy zawartej na skutek niniejszego postępowania.

Pytanie nr 16

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na ustanowienie ze swojej strony zabezpieczeń cywilnoprawnych prawidłowego wykonania umowy przetargowej, w jednej z następujących postaci:

- oświadczenia o poddaniu się egzekucji wprost w trybie art. 777 § 1 pkt 5 Kodeksu postępowania cywilnego,
- cesji na zabezpieczenie w Narodowym Funduszu Zdrowia.

Celem wyjaśnienia powyższego zapytania zwracamy uwagę na ogromne ryzyko Wykonawcy związane z potencjalnym ogłoszeniem postępowania restrukturyzacyjnego lub upadłościowego wobec Zamawiającego, polegające m.in. na niemożliwości odzyskania (w całości lub w części) należności objętych masą sanacyjną. W razie odmownej odpowiedzi, prosimy o jej uzasadnienie i wskazanie, czy w toku trwania umowy przetargowej Zamawiający zamierza korzystać z narzędzi przewidzianych w ustawie z dnia 15 maja 2015 r. – Prawo restrukturyzacyjne (t. j. Dz. U. 2022 poz. 2309 ze zm.) oraz w ustawie z dnia 28 lutego 2003 r. – Prawo upadłościowe (t. j. Dz. U. 2022 poz. 1520 ze zm.).

Odpowiedź:

Nie dotyczy treści SWZ.

Pytanie nr 17

Dotyczy zapisów w paragrafie 5 ust 9 umowy-Załącznik nr 4 do SWZ

Zamawiający w paragrafie 5 ust 9 umowy wskazał, iż przyjmowanie dostaw przedmiotu zamówienia Zamawiający zapewnia w każdy dzień roboczy w godzinach 7:00 do 11:00.

W nawiązaniu do powyższego czy Zamawiający wyrazi zgodę na o wydłużenie godzin dostaw do 14:00 z powodów logistycznych dla pakietu nr 8?

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie nr 18

Dotyczy zapisów w paragrafie 5 ust 9 umowy-Załącznik nr 4 do SWZ

Zamawiający w paragrafie 5 ust 9 umowy wskazał, iż:

„Przyjmowanie dostaw przedmiotu zamówienia Zamawiający zapewnia w każdy dzień roboczy w godzinach 7:00 do 11:00 po telefonicznym powiadomieniu o terminie dostawy upoważnionego pracownika. Zawiadomienie o terminie dostawy przez Wykonawcę winno nastąpić w dniu poprzedzającym dostawę do godz. 13.00”

Czy Zamawiający dopuści potwierdzanie jedynie zamówień, które nie zostaną zrealizowane wraz z podaniem przyczyny tej sytuacji, a wykreśli obowiązek każdorazowego powiadamiania o terminie dostawy dla asortymentu znajdującego się w pakiecie nr 8?

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza

Pytanie nr 19

Dotyczy paragrafu 5 ust 12 umowy-Załącznik nr 4 do SWZ

Zamawiający w paragrafie 5 ust. 12 wzoru umowy zastrzegł, iż:

„Wykonawca zobowiązuje się do dostarczania przedmiotu umowy w przypadkach zamówienia określonego, jako „NA RATUNEK” w ciągu 12 godzin od zamówienia, bez jakichkolwiek dodatkowych roszczeń ze strony Wykonawcy.”

Zgodnie z obowiązującymi wewnętrznymi procedurami u Wykonawcy, dostawy odbywają się od poniedziałku do piątku, z wyłączeniem dni wolnych od pracy, w związku z tym, czy Zamawiający wyrazi zgodę na termin dostawy „na ratunek” do 12 godzin od poniedziałku do piątku, z pominięciem dni ustawowo wolnych od pracy, od momentu złożenia zamówienia, dla asortymentu znajdującego się w pakiecie 8?

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę

Pytanie nr 20

Dotyczy zapisów w paragrafie 7 ust 2 pkt 4) umowy-Załącznik nr 4 do SWZ

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość modyfikacji § 7 ust. 2 pkt 4) w ten sposób, że:

„Zamawiający może obciążyć Wykonawcę następującymi karami umownymi:

4) w wysokości 10% **niezrealizowanej wartości netto umowy** w przypadku rozwiązania umowy lub odstąpienia od umowy z przyczyn, za które odpowiada Wykonawca,”

Uzasadnienie

Zdaniem Wykonawcy niewłaściwym są postanowienia Umowy, w których kara umowna naliczana jest od kwoty zamówienia stanowiącej przedmiot niniejszej umowy co może skutkować obciążeniem Wykonawcy nadmiernym i niewspółmiernie wysokim ryzykiem gospodarczym w stosunku do naruszonych postanowień Umowy. Kara umowna ma pełnić funkcję mobilizującą wykonawcę do prawidłowej realizacji przedmiotu zamówienia oraz funkcję odszkodowawczą, jeżeli wykonawca wykona przedmiot umowy nieterminowo lub w sposób nieprawidłowy.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody zmianę. Odstąpienie od umowy dotyczącej dostawy leków może mieć wpływ na zdrowie i życie ludzkie, zarówno na początku trwania umowy, jak i pod koniec, kiedy większość umowy zostanie już zrealizowana. Mając na względzie dobro pacjentów Zamawiający ma na celu użycie funkcji mobilizującej kary na tym samym poziomie przez cały okres trwania umowy.

Pytanie nr 21

Dotyczy § 5 ust. 12 wzoru umowy – dostawy „na ratunek”

Z uwagi na fakt, że wymienione produkty lecznicze w pakiecie nr 9 nie są lekami na tzw. „ratunek życia” i nie wymagają dostaw w ciągu 12 godzin od otrzymania zamówienia, ze względu na specyfikę i konieczność planowania podania z wyprzedzeniem, proszę o potwierdzenie, że zapisy § 5 ust. 12 wzoru umowy nie będą miały zastosowania dla pakietu nr 9.

Zapisy umowy w obecnym brzmieniu dla wyżej wymienionych leków wprowadza nieproporcjonalne ograniczenie w stosunku do obiektywnych potrzeb Zamawiającego.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie nr 22

Dotyczy § 3 ust. 1 wzoru umowy – w zakresie godzin dostaw

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie maksymalnej godziny dostawy przedmiotu zamówienia z godziny 11.00 do godziny 14.00 dla pakietu nr 9?

Zapewnienie terminu dostawy do godziny 11.00 nie zawsze możliwe jest do zrealizowania i może generować dodatkowe koszty dla wykonawcy.

Zapisy umowy w obecnym brzmieniu wprowadza nieproporcjonalne ograniczenie w stosunku do obiektywnych potrzeb Zamawiającego.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie nr 23

Dotyczy § 7 ust. 2 pkt. 4 wzoru umowy – kary umowne

Czy Zamawiający zgodzi się w § 7 ust. 2 pkt. 4 wzoru umowy na zmianę kary umownej wynoszącej 10% wynagrodzenia netto, określonego w §3 ust.1 wzoru umowy w przypadku rozwiązania umowy lub odstąpienia od umowy z przyczyn, za które odpowiada Wykonawca, na karę wynoszącą **10% wartość brutto niezrealizowanej części umowy odnoszącej się do danego zadania?**

Mając na uwadze wytyczne UZP i wypracowane stanowisko KIO w którym określając wysokość kar umownych, Zamawiający powinien kierować się zdrowym rozsądkiem. Zbyt restrykcyjne kary umowne w połączeniu z wynikającą z ustawy o finansach publicznych koniecznością ich dochodzenia przez zamawiającego może prowadzić nie tylko do negatywnych konsekwencji dla wykonawcy, ale być powodem niemożności zrealizowania zamówienia. Powyższy zapis w brzmieniu przewidującym karę umowną zamówienia również prawidłowo zrealizowanego pozostaje w sprzeczności funkcją kary umownej określonej przez przepisy kodeksu cywilnego.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę. Odstąpienie od umowy dotyczącej dostawy leków może mieć wpływ na zdrowie i życie ludzkie, zarówno na początku trwania umowy, jak i pod koniec, kiedy większość umowy zostanie już zrealizowana. Mając na względzie dobro pacjentów Zamawiający ma na celu użycie funkcji mobilizującej kary na tym samym poziomie przez cały okres trwania umowy.

Powyższe wyjaśnienia oraz modyfikacja treści SWZ są jej integralną częścią. Pozostałe zapisy pozostają bez zmian. Wykonawcy są zobowiązani uwzględnić powyższą zmianę podczas sporządzania i składania ofert, w tym załączników, druków i wymaganych dokumentów