



**Wielospecjalistyczny Szpital - Samodzielny Publiczny
Zespół Opieki Zdrowotnej w Zgorzelecu
Dział Zamówień Publicznych i Zaopatrzenia**
ul. Lubańska 11-12, 59-900 Zgorzelec
NIP: 615-17-06-942, REGON: 231161448
tel. 571 334 686 fax +48 75 77 50 173
www.spzoz.zgorzelec.pl
Misja Szpitala: „Bezpieczeństwo przez rozwój”

Numer sprawy 9/ZP/2017
DZP/ 69 /2017

Zgorzelec, dnia 29.03.2017r.

Wykonawcy uczestniczący w postępowaniu

ZAPYTANIE NR 1

Dotyczy przetargu nieograniczonego na: sukcesywne dostawy leków do Apteki Szpitalnej niezbędnych do realizacji programów leczenia nowotworów - oraz innych leków i szczepionek.

W związku z zapytaniami od Wykonawców w sprawie w/w postępowania – Zamawiający działając w myśl art. 38 ust. 1 i 2 ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 29 stycznia 2004r. (Dz. U. z 2015r. Poz. 2164 ze zmianami) odpowiada na następujące pytania:

PYTANIE NR 1

1. § 7 ust. 3 wzoru umowy - kary umowne

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę § 7 ust. 3 wzoru umowy o treści następującej:

„Za odstąpienie od umowy z winy Strony przeciwnej – obie strony zastrzegają możliwość żądania kary umownej w wysokości 5% **wartości umownej brutto.**”

na następującą:

„Za odstąpienie od umowy z winy Strony przeciwnej – obie strony zastrzegają możliwość żądania kary umownej w wysokości 5% **wartości niezrealizowanej części umowy brutto.**”

Zgodnie z art. 483 § 1 kodeksu cywilnego (kc) „Można zastrzec w umowie, że naprawienie szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego nastąpi przez zapłatę określonej sumy (kara umowna)”.

Powyższe oznacza, że nie można karać za zamówienie zrealizowane należycie. Natomiast z taką sytuacją będziemy mieli do czynienia, gdy zostanie nałożona kara umowna za opóźnienie lub niewykonanie liczonej od całości wynagrodzenia umownego, podczas gdy opóźnienie lub niewykonanie będzie dotyczyło tylko części wolumenu. W niniejszej umowie mamy bowiem do czynienia z dostawami częściowymi (partiami), a nie z dostawą jednorazową. Może zdarzyć się tak, że opóźnienie bądź niewykonanie dotyczyć będzie tylko niewielkiej części umowy. Nie można tej sytuacji traktować na równi z sytuacją, w której opóźnienie bądź niewykonanie będzie dotyczyć całej umowy.

Zwracamy uwagę, że na mocy art. 484 § 2 kc „Jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej; to samo dotyczy wypadku, gdy kara umowna jest rażąco wygórowana”. Najczęściej spory sądowe o zmiarkowanie kar umownych dotyczą właśnie sytuacji, gdy kara jest nieadekwatna do stopnia niewykonania lub nienależytego wykonania umowy. Pozostawienie więc treści § 7 ust. 3 wzoru umowy w brzmieniu dotychczasowym, może doprowadzić do tego, że Wykonawca, niesłusznie ukarany karą umowną od całości wynagrodzenia, będzie skutecznie dochodzić zmiarkowania kary umownej przed sądem.

Powyższe potwierdza orzecznictwo Sądu Najwyższego. Jak stwierdził SN „O tym, czy w danym wypadku można mówić o karze umownej rażąco wygórowanej, nie może sama przez się decydować jej wysokość przyjęta procentowo w określonym akcie prawnym, lecz przede wszystkim stosunek, w jakim do siebie pozostają dochodzona kara umowna i spełnione z opóźnieniem świadczenie dłużnika. W sytuacji, gdy kara umowna równa

się bądź zbliżona jest do wysokości wykonanego z opóźnieniem zobowiązania, w związku z którym ją zastrzeżono, można ją uważać za rażąco wygórowaną w rozumieniu art. 484 § 2 k.c." (Wyrok SN z dnia 20 maja 1980 r., I CR 229/80, OSNC 1980, nr 12, poz. 243). Przykładowo, jeśli niewykonanie zamówienia będzie dotyczyło 5% wartości umowy, to kara umowna wyniesie mimo to 5% wartości umowy. Podobnie w nowszym orzecznictwie: „Miarkowanie kary umownej zastrzeżonej na wypadek zwłoki w spełnieniu całości świadczenia jest co do zasady dopuszczalne także ze względu na wykonanie przez dłużnika zobowiązania w znacznej części" (Wyrok SN z dnia 21 września 2007 r., V CSK 139/07, OSNC-ZD 2008, nr 2, poz. 44).

Istnieje również wiele wyroków Sądów Apelacyjnych i Sądów Okręgowych potwierdzających konieczność miarkowania kary w przypadku jej nieadekwatności do stopnia niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania.

Podsumowując, pozostawienie zapisu § 7 ust. 3 wzoru umowy może narazić Zamawiającego na niepotrzebne koszty procesu oraz obsługi administracyjnej sporu. Dbałość o finanse publiczne wymaga, aby nie generować sporów sądowych i związanych z nimi kosztów.

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

2. § 2 ust. 6 wzoru umowy oraz pkt. 4.4 ppkt.1 SIWZ - 24-godzinny termin dostawy

Czy Zamawiający zgodzi się na wydłużenie terminu dostawy leków **z 24-godzinnego na 48-godzinny**?

Ze względu na skalę prowadzonej przez Wykonawcę działalności, termin 24-godzinny jako standardowy termin, nie zawsze jest możliwy do realizacji, zwłaszcza jeżeli zamówienie jest składane przez szpital w godzinach popołudniowych dnia poprzedniego. Oczywiście, w miarę możliwości Wykonawcy, na prośbę Zamawiającego dostawy będą realizowane w terminie najkrótszym z możliwych.

Odp. Zamawiający wyraża zgodę na powyższe i dokonuje stosownych zmian w SIWZ.

PYTANIE NR 2

1. (zadanie nr 3, poz. 5) Czy Zamawiający dopuści hialuronian sodu o lepkości 3,3mln cPs, pozostałe parametry bez zmian?

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody, wymaga zaoferowania przedmiotu zgodnie z opisem w SIWZ.

PYTANIE NR 3

1. Dotyczy pak.1 poz.19 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wycenę preparatu w postaci tabletek drażowanych?

2. Dotyczy pak.2 poz.11 Czy Zamawiający ma na myśli wycenę preparatu o składzie:

LIDOCAINUM+PHENYLEPHRINUM+TROPICAMIDUM P OPH 1-D 10+3,1+0,2 MG/1 ML

0,6ml 20 ampułek Wskazany w siwz nie jest zarejestrowany.

Odp.1. Zamawiający wyraża zgodę na powyższe.

Odp.2. Zamawiający wymaga zaoferowania: opakowania z 20 ampułkami, każda o objętości 1 ml – z brązowego szkła (typ I) napełniona 0,6 ml roztworem do wstrzykiwań o podanym przez Państwa składzie.

PYTANIE NR 4

1. *Czy Zamawiający w Pakiecie Nr 3 poz. 5 dopuści roztwór o masie cząsteczkowej 6×10^6 Daltonów i lepkości 500 000mPas umieszczony w strzykawce o pojemności 0,85ml, pozostałe wymagania bez zmian.*

Odp. Zamawiający wymaga zaoferowania przedmiotu zgodnie z SIWZ.

PYTANIE NR 5

Dotyczy: 9/ZP/2017, PAKIET NR 3 na pozycje, ilość pozycji 1, pozycja 1

Czy Zamawiający dopuści produkt OncoFlow system do infuzji centralnych metodą grawitacyjną. Zestaw zawiera: regulator przepływu Dosi-Flow 10, kolec z odpowietrzeniem łatwy do czyszczenia, bezigłowym konektor Luer-Lock, pojemniki wyrównawczym 20-kroppli/ml z filtrem, linia o długości 160cm, regulator przepływu, port bezigłowym typu Y i konektor Luer-Lock z samopłuczącą się nakrętką. Zestaw zawiera 4 światłoczułe wloty. Numer katalogowy: ODF40PY. Opakowanie zawiera 20 sztuk produktu.

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe. Zamawiający zgodnie z SIWZ - wymaga zaoferowania zestawu do podaży za pomocą pomp – a nie metodą grawitacyjną.

PYTANIE NR 6

PAKIET NR 3 POZYCJA 5 :

1. Czy zamawiający dopuści również wiskoelastyk otrzymywany z kogucich grzebieni , roztwór 1,2% i lepkości 40500 +/- 6000cP, hialuronian sodu o średniej masie cząsteczkowej 12,9mln i PH 6,8 – 7,6, rozpuszczonym w fizjologicznym roztworze chlorku sodu zawierającym bufor fosforanowy. Ampułkostrzykawka z jałowa kaniulą o rozmiarze 27g o pojemności 0,8ml?

2. Czy zamawiający dopuści również wiskoelastyk otrzymywany z kogucich grzebieni , roztwór 1,6% i lepkości 55700 +/- 8200cP, hialuronian sodu o średniej masie cząsteczkowej 12,9mln i PH 6,8-7,6, rozpuszczonym w fizjologicznym roztworze chlorku sodu zawierającym bufor fosforanowy. Ampułkostrzykawka z jałowa kaniulą o rozmiarze 27g o pojemności 0,8ml?

Odp. (1 i 2). Zamawiający wymaga zaoferowania przedmiotów zgodnie z opisem w SIWZ.

PYTANIE NR 7

1. Czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy i braku możliwości dostarczenia zamiennika leku w cenie przetargowej (bo np. będzie to groziło rażąco startą 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 (dotyczy zapisu §2 ust.9 projektu umowy)?

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody.

2. Zamawiający zastrzega sobie możliwość zmian ilościowych przedmiotu umowy, ale nie określił ich warunków, m.in. nie wskazał w jakich okolicznościach zmiana mogłaby mieć miejsce, nie wskazał w żaden sposób granic zmian ilościowych odnośnie poszczególnych pozycji itp. Zgodnie z art. 144 ust.2, w związku z art. 144 ust.1 /in fine/ Ustawy PZP, brak określenia warunków zmiany umowy będzie przesądzać o nieważności zapisów z §2 ust.12 i §4 ust.2 umowy. Czy z związku z tym, Zamawiający odstąpi od tych zapisów w umowie?

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody.

3. Do treści §2 ust.14 projektu umowy prosimy o dodanie słów zgodnych z przesłanką wynikającą z treści 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 wyraża zgody.

4. Do treści §6 ust.1 projektu 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 zgodnie z Prawem farmaceutycznym produkty lecznicze do ostatniego dnia terminu ważności są pełnowartościowe i dopuszczone do obrotu. W związku z powyższym prosimy o skrócenie wymaganego terminu ważności przynajmniej do 6 m-cy od daty dostawy lub dopisanie do §6 ust.1 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."

Odp. Zapis zaproponowany przez Wykonawcę - już widnieje w pierwotnym projekcie umowy. Zamawiający nie wyraża zgody na skrócenie terminu ważności – w inny sposób.

5. Do §7 ust.1 pkt 2) projektu umowy. Prosimy o zmniejszenie wymiaru kary za brak w terminie pisemnej informacji o zmianie realizacji zamówienia do 50 zł.

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody.

6. Prosimy o dopisanie do §7 ust.2 projektu umowy: "...zgodnie z art.4 pkt 3 Ustawy o terminach zapłaty w transakcjach handlowych".

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody.

7. Do §8 projektu umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego zakazu sprzedaży i cesji wierzytelności przez dodanie słów "... bez zgody Kupującego, wyrażonej na piśmie, przy czym zgody takiej Zamawiający nie może bezpodstawnie odmówić." ?

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody.

8. Do treści §10 ust.3 pkt 1) ppkt b) projektu umowy prosimy o dodanie słów zgodnych z przesłanką wynikającą z treści 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 wyraża zgody.

Zamawiający informuje, iż zmienione (zgodnie z niniejszym Zapytaniem) - projekt umowy oraz SIWZ – są dostępne na stronie internetowej Zamawiającego (z dopiskiem: „.....ZMIANA_1”).

Kierownik Działu
Zamówień Publicznych i Zaopatrzenia
WS-SZCZ02 w Zgorzelcu
mgr Aneta Mrygoń
Aneta Mrygoń

Otrzymują:

- 1) Wykonawcy
- 2) strona internetowa
- 3) A/a

PROSZĘ O POTWIERDZENIE OTRZYMANIA NINIEJSZEGO PISMA NA e-mail
zam.publ@spzoz.zgorzelec.pl

Sprawę prowadzi: Aneta Mrygoń
e-Mail: zam.publ@spzoz.zgorzelec.pl