



**SZPITAL ŚW. ŁUKASZA**  
w Bolesławcu

Zespół Opieki Zdrowotnej w Bolesławcu  
ul. Jeleniogórska 4  
59-700 Bolesławiec

NIP: 6121542507  
KRS: 0000024307  
REGON: 000310338

T.: 75 738 00 00  
E.: sekretariat@szpitalboleslawiec.pl

Forma prawna:  
Samodzielny Publiczny  
Zakład Opieki Zdrowotnej

Nr w rej. ZOD:  
000000001137

Bolesławiec, 31 maja 2022 r.

**Wszyscy uczestnicy postępowania**

**Dotyczy: zapytań do treści specyfikacji w postępowaniu prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego na podstawie art. 132 przepisów ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. z 2022 r., poz. 25 ze zm.) na „Sukcesywne dostawy produktów leczniczych do Apteki Szpitalnej Zespołu Opieki Zdrowotnej w Bolesławcu”. Znak sprawy 18/ PN/ 2022.**

Zamawiający zawiadamia, że w przedmiotowym postępowaniu wpłynęły pytania do treści specyfikacji warunków zamówienia. Działając zgodnie z art. 135 ust. 1 i 2 ustawy Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. 2022 r., poz. 25 ze zm.), Zamawiający przekazuje poniżej treść wniesionych pytań oraz odpowiedzi w tym zakresie.

**1) Dotyczy projektu umowy, §3 ust. 8**

Prosimy o wykreślenie z wzoru umowy obowiązku ustanowionego treścią §3 ust. 8 polegającego na rozładunku asortymentu w miejsca wskazane przez Zamawiającego. Mając na uwadze treść art. 86 ust. 1 ustawy Prawo farmaceutyczne, zgodnie z którym to przepisem, apteka jest placówką ochrony zdrowia publicznego, w której osoby uprawnione świadczą w szczególności usługi farmaceutyczne, a zatem należałoby wywodzić, że do przebywania i wykonywania czynności w pomieszczeniu apteki uprawniony jest wyłącznie ograniczony krąg osób, tj. przede wszystkim ograniczony do farmaceutów oraz techników farmaceutycznych, zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie postanowienia §3 ust. 8 wzoru umowy.

Czynnością fachową w aptece jako placówce ochrony zdrowia nie jest rozładunek produktów leczniczych przez firmę przewoźową, gdyż kurier nie wykonuje w tym momencie usług farmaceutycznych. Dostarczenie zamówionego asortymentu jest po stronie przewoźnika. Ponadto mając na uwadze zastrzeżony w art. 99 ust. 1 ustawy Prawo Zamówień Publicznych przepis, zgodnie z którym przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, natomiast zaproponowany przez zamawiającego zapis umowny wyklucza po stronie wykonawcy możliwość przeprowadzenia dokładnej kalkulacji i oszacowania kosztów, skoro:

- to od zamawiającego, a właściwie od wolumenu składanych przez niego zamówień, na który przecież wykonawca nie ma wpływu, wynikać będzie zakres wymaganych po stronie wykonawcy czynności;
- na podstawie tak sformułowanego postanowienia brak jest możliwości oszacowania odległości punktu wyładunku zamówienia ze środka transportu do pomieszczenia apteki szpitalnej;
- w konsekwencji zaś, na podstawie tak sformułowanego postanowienia brak jest możliwości oszacowania czasu, który konieczny będzie na dokonanie danej dostawy, a zatem oszacowania usługi, zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie postanowienia §3 ust. 8 wzoru umowy, ewentualnie zaś jego dookreślenia poprzez uszczegółowienie opisu przedmiotu zamówienia w zakresie usługi polegającej na rozmieszczeniu przedmiotu dostawy w miejsce wskazane przez Zamawiającego, w tym poprzez wskazanie odległości pomiędzy miejscem rozładunku a miejscem usytuowania apteki szpitalnej, metrażu apteki szpitalnej, wysokości półek w aptece szpitalnej itp., tak aby możliwa była wycena kosztów omawianej usługi.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający **nie wyraża zgody** na wykreślenie postanowienia §3 ust. 8 wzoru umowy. Zamawiający wymaga dostarczenia przedmiotu umowy do miejsca wskazanego przez Zamawiającego, tj. do Apteki Szpitalnej. Zamawiający ma na myśli dostarczenie do miejsca, a nie rozpakowanie i rozłożenie przedmiotu zamówienia na półkach.

**2) Dotyczy projektu umowy, §7 ust. 1 lit. a**

Prosimy o zmianę wymiaru kar umownych zastrzeżonych w §7 ust. 1 lit. a) wzoru umowy w taki sposób aby wynosiły w przypadku dostarczenia towaru wadliwego lub nie dostarczenia towaru w terminie, wynikającym z zapisów § 3 ust. 6 niniejszej umowy - w wysokości 0,2% wartości partii towaru, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki, jeśli opóźnienie trwało nie dłużej niż 7 dni i 0,4 % wartości brutto nie dostarczonej partii towaru za każdy następny dzień opóźnienia.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający **nie wyraża zgody** na zmianę wymiaru kar umownych zastrzeżonych w §7 ust. 1 lit. a) wzoru umowy w taki sposób aby wynosiły w przypadku dostarczenia towaru wadliwego lub nie dostarczenia towaru w terminie, wynikającym z zapisów § 3 ust. 6 niniejszej umowy - w wysokości 0,2% wartości partii towaru, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki, jeśli opóźnienie trwało nie dłużej niż 7 dni i 0,4 % wartości brutto nie dostarczonej partii towaru za każdy następny dzień opóźnienia.

**3) Dotyczy projektu umowy, §7 ust. 1 lit. b**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na nadanie następującego brzmienia treści §7 ust. 1 lit. b) wzoru umowy: „za opóźnienie w rozpatrzenia reklamacji w wysokości 0,2% od wartości brutto reklamowanego towaru za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia, jeśli opóźnienie trwało nie dłużej niż 7 dni i 0,4 % wartości brutto reklamowanego towaru za każdy następny dzień opóźnienia.”?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający **nie wyraża zgody** na nadanie następującego brzmienia treści §7 ust. 1 lit. b) wzoru umowy: „za opóźnienie w rozpatrzenia reklamacji w wysokości 0,2% od wartości brutto reklamowanego towaru za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia, jeśli opóźnienie trwało nie dłużej niż 7 dni i 0,4 % wartości brutto wartości brutto reklamowanego towaru za każdy następny dzień opóźnienia”.

**4) Dotyczy projektu umowy, §7 ust. 1 lit. d**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby kara z tyt. odstąpienia od umowy wynosiła 10% wartości niezrealizowanej części umowy?

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający **wyraża zgodę**, aby kara z tyt. odstąpienia od umowy wynosiła 10% wartości niezrealizowanej części umowy.

**5) Dotyczy projektu umowy, §9 ust. 5, 6 oraz 15**

Prosimy o wykreślenie z wzoru umowy §9 ust. 5, 6 oraz 15. W uzasadnieniu swojego stanowiska wskazujemy, że powyższe zapisy w sposób rażąco naruszają równowagę stron, dając Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia, które obowiązywać w trakcie 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, stanowią nadużycie pozycji dominującej przez Zamawiającego i jako takie stanowi klauzulę abuzywną w świetle art. 433 pkt 4 ustawy PZP.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający **nie wyraża zgody** na wykreślenie z wzoru umowy §9 ust. 5, 6 oraz 15.

**Odpowiedzi udzieliła:**

**Agnieszka SUŁKOWSKA- Kierownik Sekcji Zaopatrzenia i Zamówień Publicznych**

DYREKTOR  
ZOZ w Bolesławcu  
Kamil Barczyk

