



Samodzielny Publiczny Zespół Opieki Zdrowotnej w Kędzierzynie – Koźlu

ul. 24 Kwietnia 5, 47-200 Kędzierzyn – Koźle

NIP: 749-17-90-304, REGON: 000314661

tel. +48 774 062 400, faks +48 774 062 544, spzoz@e-szpital.eu, www.e-szpital.eu

Dział Zaopatrzenia i Zamówień Publicznych, ul. 24 Kwietnia 5, 47-200 Kędzierzyn-Koźle
tel. +48 774 062 556, faks +48 774 062 567

Kędzierzyn-Koźle, 05.06.2023r

SPZOZ . AZ . 2023 .19

Uczestnicy postępowania

Wyjaśnienia oraz modyfikacja treści SWZ nr 1

Dotyczy: postępowania na dostawę leków dla SP ZOZ w Kędzierzynie-Koźlu – 3 zadania częściowe, sygn. AZ-P.2023.19.

I. Pytania i wyjaśnienia treści SWZ

Samodzielny Publiczny Zespół Opieki Zdrowotnej w Kędzierzynie-Koźlu, działając na podstawie art. 284 ust. 2 i ust. 6 ustawy Prawo Zamówień Publicznych (t.j. Dz. U. z 2022r., poz. 1710 z późn. zm., dalej Pzp) niniejszym wyjaśnia treść Specyfikacji Warunków Zamówienia.

1. Zadanie 1:

Czy zamawiający dopuści preparat Immunoglobulinum humanum normale (IgG) - roztwór do infuzji w dawce 50 mg/ml, dostępny w objętościach 50ml, 100 ml i 200ml?

Lek zarejestrowany na liście leków refundowanych w programie lekowym: B.67.

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.

2. Do §2 ust. 15, §8 ust. 14 pkt 5, 6 wzoru umowy. Prosimy o informację, czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy oraz 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 wyłączenie tego produktu z umowy bez konieczności ponoszenia kary przez Wykonawcę?

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje treść SWZ.

3. Do §4 ust. 3 wzoru umowy. Zwracamy się z prośbą o wykreślenie zapisów o fakturach zbiorczych wystawianych raz w miesiącu i zastąpienie ich fakturami wystawianymi za każdą zrealizowaną dostawę towaru, z uwagi na uchylenie z dniem 1 stycznia 2014 r. przepisów dopuszczających możliwość

wystawiania faktur zbiorczych, a także z uwagi nieważność zapisu w świetle bezwzględnie obowiązujących przepisów prawa tj. obowiązującego od dnia 1 stycznia 2016 r. art. 8a ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o terminach zapłaty w transakcjach handlowych (Dz.U. z 2013 r. poz. 403 ze zm., dalej: UoTZ), zakazującego zawierania w umowach stron zapisów dotyczących terminów wystawiania i doręczania faktur. Możliwość wystawiania faktur zbiorczych wynikała z nieobowiązującego już §9 rozporządzenia Ministra Finansów z dnia 11 grudnia 2012 r. zmieniające rozporządzenie w sprawie zwrotu podatku niektórym podatnikom, wystawiania faktur, sposobu ich przechowywania oraz listy towarów i usług, do których nie mają zastosowania zwolnienia od podatku od towarów i usług (Dz. U. z 2012 r. poz. 1428), które to rozporządzenie zostało uchylone z dniem 1 stycznia 2014 r. W aktualnie obowiązującym rozporządzeniu Ministra Finansów z dnia 3 grudnia 2013 r. w sprawie wystawiania faktur (Dz.U. z 2013 r. poz. 1485 ze zm.), brak jest zapisów dotyczących faktur zbiorczych. Obecnie nie ma więc żadnej podstawy prawnej, z której wynikałaby możliwość posługiwania się konstrukcją faktur zbiorczych. Niezależnie od powyższego, zgodnie z art. 8a UoTZ „strony transakcji handlowej nie mogą ustalać daty doręczenia faktury lub rachunku, potwierdzających dostawę towaru lub wykonanie usługi”. Konsekwencją powyższego uregulowania jest brak możliwości zawierania w umowach stron zapisów dotyczących terminu doręczenia (a więc i wystawiania) faktury lub rachunku. Stąd zapisy §4 ust. 3 postanowień umowy dotknięte są nieważnością.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje treść SWZ.

4. Do §6 ust. 1 pkt 1 lit. a) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wymiaru kary umownej za niedostarczenie w terminie zamówionej partii towaru do wysokości 1% wartości niedostarczonej w terminie części przedmiotu zamówienia za każdy dzień opóźnienia?

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje treść SWZ.

5. Do §6 ust. 1 pkt 1 lit. b) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wymiaru kary umownej za zwłokę w wymianie towaru wadliwego na wolny od wad do wysokości 1% wartości niedostarczonej w terminie części przedmiotu zamówienia za każdy dzień opóźnienia?

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje treść SWZ.

6. Do §6 ust. 1 pkt 5 wzoru umowy: Prosimy o usunięcie §6 ust. 1 pkt 5, nakładającego na Wykonawcę dodatkową karę umowną w wysokości 2% wartości brutto towaru zakupionego u innego dostawcy, naliczaną za każdy przypadek dokonania zakupu interwencyjnego spowodowanego niedostarczeniem towaru w terminie. Zamawiający zastrzegł już w umowie inne środki dyscyplinujące oraz kompensacyjne, możliwe do wykorzystania w okolicznościach opóźnienia dostawy bądź jej braku. Wśród nich wymienić należy zastrzeżoną w §6 ust. 1 pkt 1 lit. a) wzoru umowy możliwość naliczenia kary umownej za opóźnienia w dostawie czy wynikającą z treści §6 ust. 1 pkt 4 wzoru umowy możliwość naliczenia kary

umownej za naruszenie ustalonego w umowie obowiązku lub terminu zastrzeżonego na rzecz Zamawiającego w zakresie realizacji przedmiotu umowy. Ponadto, w zapisach §2 ust. 12, 13 wzoru umowy została już przewidziana konieczność pokrycia przez Wykonawcę ewentualnej różnicy w cenie pomiędzy asortymentem oferowanym, a tym zakupionym w trybie interwencyjnym.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje treść SWZ.

7. Do §8 ust. 3 pkt 4 wzoru umowy: Prosimy o zmianę treści §8 ust. 3 pkt 4 lit. a) wzoru umowy poprzez usunięcie postanowienia ustanawiającego, że Zamawiający i Wykonawca są uprawnieni do wprowadzenia zmiany wynagrodzenia Wykonawcy, gdy w okresie obowiązywania umowy zmiana cen lub kosztów związanych z wykonywaniem dostaw objętych umową osiągnie poziom 15% lub wyższy w stosunku do cen lub kosztów przyjętych przez Wykonawcę do oszacowania ceny wskazanej w ofercie, poprzez 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.

Uzasadniając powyższe w pierwszej kolejności wskazać należy, że §8 ust. 3 pkt 4 lit. a) wzoru umowy, ustanawiający poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia na powyżej 15%, w żadnym stopniu 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. Przy obecnym kształcie ww. postanowienia Wykonawca musi zatem z góry założyć, że w przypadku wzrostu kosztów realizacji umowy np. o 14% (co stanowi bardzo dużą wartość, zwłaszcza uwzględniając niskie marże w zamówieniach publicznych na dostawy leków) 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 kwestionowane postanowienie winno zostać zmienione w zaproponowany sposób.

W tym miejscu, wskazujemy również, że powyższy zarzut odnieść można także do §8 ust. 3 pkt 4 lit. b) wzoru umowy, który także jawi się jako naruszający zasadę ekwiwalentności świadczeń stron oraz postulat równomiernego rozłożenia ryzyka kontraktowego. Dopiero umożliwienie dokonania pierwszej waloryzacji po 6 miesiącach od zawarcia umowy oraz kolejnych po 6 miesiącach od poprzedniej uznać można za wystarczające dla zapewnienia równowagi kontraktowej stron.

Jednocześnie prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o §8 ust. 3 pkt 4 wzoru umowy, zarówno

Wykonawca jaki 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 podtrzymuje treść SWZ.

Powyższe wyjaśnienia stanowią integralną część SWZ i stają się wiążące dla Wykonawców.

Zastępca Dyrektora
Samodzielnego Publicznego Zespołu
Opieki Zdrowotnej w Kędzierzynie-Koźlu
ds. Medycznych

lek. Jacek Mazur

.....
Kierownik zamawiającego

ZASTĘPCA KIEROWNIKA
Działu Zaopatrzenia i Zamówień
Publicznych
SP ZOZ w Kędzierzynie-Koźlu
Rafał Nowakowski

dm