



Znak: ZP-271-56/19

Kraków, dnia 2019-09-02 r.

**Wykonawca, którym przekazano
specyfikację oraz stronę
internetową postępowania**

Wyjaśnienia oraz zmiana treści specyfikacji

Działając na podstawie art. 38 ust. 1, 2 oraz 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2018 r. poz. 1986 z późn. zm.) Dyrektor Centrum Onkologii Instytut Marii Skłodowskiej – Curie Oddział w Krakowie, ul. Garncarska 11, 31-115 Kraków, uprzejmie informuje, że w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonym w trybie: „przetarg nieograniczony na „**Dostawa produktu leczniczego Ewerolimus - lek stosowany w programie lekowym**” (ZP-271-56/19) zostały udzielone wyjaśnienia na zapytania wykonawców oraz zmieniono treść SIWZ:

Pytanie 1:

Do §1 ust. 4 wzoru umowy: Czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy i braku możliwości dostarczenia zamiennika preparatu w cenie przetargowej (bo np. będzie to groziło rażącą startą 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 nie wyraża zgody.

Pytanie 2:

Do §1 ust. 6 wzoru umowy: 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. 1-1b, 1d, 1e Ustawy PZP, brak określenia warunków zmiany umowy będzie przesądzać o nieważności zapisów z §1 ust. 6 umowy. Czy z związku z tym, Zamawiający odstąpi od tych zapisów w umowie?

Odpowiedź: Zmianie ulega §1 ust. 6 wzoru umowy, otrzymując następujące brzmienie:
„6. Zamawiający może zrezygnować z dostawy leku danego asortymentu, w przypadku, gdy dany lek stanie się zbędny z przyczyn od Zamawiającego niezależnych. W takiej sytuacji Wykonawcy nie należy się wynagrodzenie za lek nie dostarczony z powodu rezygnacji Zamawiającego. Wykonawca zrzeka się roszczeń z tytułu utraconych korzyści.”

Pytanie 3:

Do §1 ust. 8 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie ust. 8 w §1 wzoru umowy gdyż Wykonawca nie jest odpowiedzialny za gospodarkę lekową i nie ma wpływu na decyzję refundacyjną Ministra Zdrowia.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 4:

Do §2 ust. 1 wzoru umowy: Co zamawiający rozumie przez użyte w §2 ust. 1 wzoru umowy pojęcie „faktury zbiorczej”? Jednocześnie prosimy o odpowiedź, czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę §2 ust. 1 wzoru umowy, poprzez wykreślenie zapisu o fakturach 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 na 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. zmieniającego 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 możliwości 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 zapis §2 ust.1 wzoru umowy dotknięty jest sankcją nieważności.

Odpowiedź: Zamawiający wykreśla zapis „zbiorczą”. Zmianie ulega §2 ust. 1, otrzymując następujące brzmienie:

„1. Wykonawca zobowiązuje się dostarczyć przedmiot umowy wraz z fakturą do magazynu Apteki Zamawiającego na własny koszt i ryzyko w terminie max. do 3 dni (do biegu terminu nie wlicza się ustawowo dni wolnych od pracy i sobót) od daty złożenia zamówienia w godzinach 8.00-13.00 (dotyczy także spedytorów realizujących dostawę na zlecenie Wykonawcy). W przypadku zamówień na „cito” termin dostawy wynosi do 24 godzin (do biegu terminu nie wlicza się ustawowo dni wolnych od pracy). Dostawa musi być dokonana jednorazowo zgodnie ze złożonym zamówieniem pod względem ilościowym i asortymentowym. Zamówiona dostawa nie powinna być dzielona. Wykonawca sporządzi fakturę dla zamówionej dostawy w wersji papierowej i elektronicznej (edytowany zapis elektroniczny na płycie CD lub pocztą e-mail). Podzielenie dostawy możliwe jest tylko z przyczyn niezależnych od Wykonawcy pod warunkiem zachowania umownego terminu dostawy.”

Pytanie 5:

Do §3 ust. 1 wzoru umowy: W związku z tym, że sposób użycia produktu jest dokumentem oryginalnym opracowywanym oraz dostarczany przez producenta, prosimy o odstąpienie od wymogu zawartego w §3 ust. 1 wzoru umowy polegającego na obowiązku umieszczania na nim numeru zawartej umowy.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 6:

Do §5 wzoru 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."

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 7:

Do §6 ust. 6, 7 wzoru umowy: Czy Zamawiający dopuści, zmianę terminu przeprowadzenia procedury reklamacyjnej na następujący: „Wykonawca podejmie działania związane z przeprowadzeniem procedury reklamacyjnej w ciągu 24 godzin od dnia zgłoszenia, a w przypadku jej uznania, dostarczy pełnowartościowy towar w ilości i asortymencie zgodnym z zamówieniem niezwłocznie, jednakże nie później niż w terminie trzech dni roboczych od dnia zgłoszenia wady przez Zamawiającego.”. W przypadku wyrażenia zgodny na zaproponowaną zmianę, prosimy również o odpowiednie dostosowanie postanowień §6 ust. 7 wzoru umowy.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 8:

Do §8 ust. 1 pkt 1 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wysokości kary umownej z tytułu opóźnienia w dostawie po upływie terminu ba wymianę reklamacyjną w taki sposób aby wynosiła ona 0,5% wartości brutto opóźnionej/niezgodnej dostawy za każdy dzień, nie więcej niż 10% wartości brutto opóźnionej/niezgodnej dostawy?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 9:

Do §8 ust. 1 pkt 2 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wysokości kary umownej z tytułu opóźnienia w dostawie w taki sposób aby wynosiła ona 0,5% wartości brutto opóźnionej dostawy za każdy dzień, nie więcej niż 10% wartości brutto opóźnionej dostawy?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 10:

Do §8 ust. 1 pkt 3 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wysokości kary umownej z tytułu niewykonania umowy w taki sposób aby wynosiła ona 10% wartości brutto pozostałej do wykonania części umowy?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Ponadto, Zamawiający informuje, iż zmianie ulega:

- 1. Załącznik nr 1 do SIWZ** – Zamawiający wykreśla zapis „Termin wykonania” oraz „Warunki płatności”.
- 2. Załącznik nr 4 do SIWZ** – Zamawiający dodaje zapis „data i miejscowość”.

Udzielone wyjaśnienia oraz zmiany SIWZ są obowiązujące.

Jednocześnie zawiadamiamy, iż wobec czynności podjętych przez zamawiającego w toku postępowania mają Państwo prawo wnieść odwołanie w terminach i formie określonej w Dziale VI rozdział 2 ustawy Prawo Zamówień Publicznych.