



LAS-321/1-PN/92-2020

Rybnik, dnia 30.11.2020 r.

Do Wykonawców uczestniczących
w postępowaniu o udzielenie zamówienia

WYJAŚNIENIE 1

PRZETARGU NIEOGRANICZONEGO NA:

**dostawy produktów leczniczych stosowanych w programach lekowych i chemioterapii –
Nivolumab**

(zamówienie nr **LAS-321-PN/92-2020**)

ogłoszonego w Biuletynie Zamówień Publicznych z dnia 23.11.2020 r., nr 613636-N-2020

W związku z wniesionymi zapytaniami, zamawiający udziela poniższych odpowiedzi.

- Pytanie 1:** „Do §1 ust. 3 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. 3 wzoru umowy. Czy z związku z tym, Zamawiający odstąpi od tych zapisów w umowie?”
- Pytanie 2:** „Do §1 ust. 4 pkt 4.5 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie §1 ust. 4 pkt 4.5 z wzoru umowy, który wg naszej opinii jest niezgodny ze społeczno-gospodarczym celem udzielanego zamówienia publicznego. Powyższy zapis przenosi w całości odpowiedzialność na wykonawcę za leki zakupione i niewykorzystane, refundowane przez NFZ, a których to cena może ulec zmianie w wyniku decyzji Ministerstwa Zdrowia. Należy podkreślić, że wykonawca nie ma wpływu na poziom zamówień, wykorzystanie produktów leczniczych przez Zamawiającego jak również na decyzje refundacyjne Ministra Zdrowia.”
- Pytanie 3:** „Do §2 ust. 8 wzoru umowy: Prosimy o dodanie do §2 ust. 8 wzoru umowy słów zgodnych z 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.”. Jednocześnie prosimy o wykreślenie z §2 ust. 8 wzoru umowy słów o możliwości nałożenia na Wykonawcę kary umownej, gdyż wcześniejsze zapisy zobowiązują już Wykonawcę do pokrycia kosztów wynikających z różnicy cen i transportu.”
- Pytanie 4:** „Do §4 ust. 1 wzoru umowy: Prosimy o dopisanie do §4 ust. 1 wzoru umowy słów : "(...), chyba że inne okoliczności uzasadniają wystawienie większej ilości faktur (np. odrębne faktury dla środków kontrolowanych i dla produktów przewożonych w niskiej temperaturze bądź w przypadku gdy jednorazowo dostarczany będzie asortyment będący przedmiotem różnych umów zawartych z Zamawiającym).”
- Pytanie 5:** „Do §5 ust. 1 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów §5 ust. 1 wzoru umowy poprzez wprowadzenie kary umownej za ewentualne opóźnienie dostawy lub realizacji reklamacji lub odmowę zrealizowania dostawy w wysokości 1% wartości brutto niedostarczonego przedmiotu zamówienia dziennie oraz dodanie słów zgodnych z przesłanką wynikającą z treści art. 552 k.c.: „... z wyłączeniem powołania się przez

Telefony:

Centrala: 032 42-91-000

Główny Księgowy: 032 42-91-299

Dział Zamówień Publicznych i Zaopatrzenia: 032 42-91-288

Sekretariat: 032 42-91-254

Dział Organizacyjny: 032 42-926-11

Fax: 032 42-28-272

Wykonawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru Kupującemu.”?”

- Pytanie 6:** „Do §5 ust. 3 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie kary za podzielenie dostawy do wysokości 50,00 zł za każdy przypadek takiego uchybienia, bądź, w przypadku nieuwzględnienia sugestii Wykonawcy dotyczących brzmienia §4 ust. 1 wzoru umowy, usunie z treści umowy §5 ust. 3 w całości?”
- Pytanie 7:** „Do §5 ust. 4 wzoru umowy prosimy o dodanie słów: „pod warunkiem, że potrącana kara umowna będzie miała charakter bezsporny oraz wymagalny, a możliwość jej potrącenia będzie uzasadniona aktualnymi oraz powszechnie obowiązującymi normami prawnymi.”.”
- Pytanie 8:** „Do §5 ust. 5 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów §5 ust. 5 wzoru umowy poprzez wprowadzenie kary umownej przy odstąpieniu od umowy w wysokości 10%, ale liczonej od wartości NIEZREALIZOWANEJ części umowy?”
- Pytanie 9:** „Do §10 ust. 4 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie zapisów §10 ust. 4 ze wzoru umowy jako niezgodnych z normami współżycia społecznego i będących nadużyciem prawa ze strony Zamawiającego, a co za tym idzie nie zasługujących na ochronę prawną. Wyjaśniamy, że rolą kar w zamówieniach publicznych jest ochrona interesów Zamawiającego w zakresie prawidłowych i terminowych dostaw przedmiotu zamówienia. Zamawiający nie może zastrzegać kar umownych za realizację uprawnień podmiotowych wykonawcy jak również nie związanych z realizacją przedmiotu zamówienia. Za takim rozumieniem przepisów przemawiają ostatnie orzeczenia Krajowej Izby Odwoławczej o sygnaturach: KIO 2397/13 i KIO 487/14.”
- Pytanie 10:** „Do §12 ust. 1 w związku z §12 ust. 3 wzoru umowy: Prosimy zmianę brzmienia §12 ust. 1 wzoru umowy poprzez wykreślenie słów: „...nie wymaga aneksu do umowy, a jedynie korekty dokumentu rozliczeniowego w rozumieniu prawa podatkowego.” oraz dodanie w to miejsce zdania: „...może zostać dokonana wyłącznie w drodze porozumienia stron, po uprzedniej pisemnej zgodzie Wykonawcy oraz o ile nie będzie naruszała równowagi ekonomicznej umowy w szczególności skutkując rażąco stratą po stronie Wykonawcy.”.”
- Pytanie 11:** „Do §12 ust. 2 wzoru umowy: W treści wzoru umowy, w §12 ust. 2 po lit. f prosimy o dodanie lit. g, h oraz i w brzmieniu:
- „g) okoliczności związanych z wystąpieniem skutków COVID-19,
 - h) wystąpienia dekonunktury lub innych nieprzewidzianych okoliczności, niezależnych od żadnej ze Stron (gospodarcze, ekonomiczne, polityczne, społeczne, atmosferyczne itp.), które wpłyną na okoliczności realizacji umowy,
 - i) wystąpienia siły wyższej, która wpłynie na okoliczności realizacji umowy w całości lub części.”.”

Odpowiedź 1-11: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

Ponieważ warunki zamówienia nie ulegają zmianie, aktualny pozostaje również termin składania ofert ustalony do dnia 03.12.2020 r. do godziny 10.00 oraz termin otwarcia ofert: w tym samym dniu o godzinie 10.30.