

Koszalin, 19.05.2022 r.

Do:  
Wykonawcy postępowania  
o udzielenie zamówienia publicznego

dotyczy: tryb podstawowy nr TP.382.052.2022 JK – Leki onkologiczne daratumumabum, durvalumabum, vinorelbina

Na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U.2021.1129 t.j.) udzielam wyjaśnień na zadane pytania:

**PYTANIE NR 1:** dotyczy zapisów umowy

*„Proszę o potwierdzenie, iż w razie wystąpienia okoliczności takich jak: wstrzymanie lub wycofanie produktu leczniczego z obrotu decyzją Głównego Inspektora Farmaceutycznego oraz zaprzestanie produkcji, skutkujących uniemożliwieniem realizacji umowy przez Wykonawcę, przy jednoczesnym udokumentowanym braku możliwości dostarczenia przez Wykonawcę towaru równoważnego/odpowiednika nastąpi rozwiązanie umowy za porozumieniem stron z uwagi na niemożność spełnienia świadczenia zgodnie z przepisami KC?*

*Zaoferowanie produktu zamiennego jest możliwe tylko w sytuacji posiadania przez wykonawcę produktu leczniczego zamiennego danego producenta, do którego obrotu jest upoważniony na podstawie koncesji, jako hurtownia farmaceutyczna. Niemożliwy i niezgodny z obowiązującymi przepisami prawa jest obrót produktami leczniczymi, na które wykonawca nie posiada koncesji.”*

**ODPOWIEDŹ**

Tak.

**PYTANIE NR 2:** dotyczy § 6 ust. 1 lit. c projektu umowy

*„Czy Zamawiający zgodzi się w § 6 ust. 1 pkt. c wzoru umowy na zmianę kary umownej wynoszącej 10% ceny brutto umowy na karę wynoszącą 10% wartość brutto niezrealizowanej części umowy? Mając na uwadze wytyczne UZP i wypracowane stanowisko KIO w którym określając wysokość kar umownych, Zamawiający powinien kierować się zdrowym rozsądkiem. Zbyt restrykcyjne kary umowne w połączeniu z wynikającą z ustawy o finansach publicznych koniecznością ich dochodzenia przez zamawiającego może prowadzić nie tylko do negatywnych konsekwencji dla wykonawcy, ale być powodem niemożności zrealizowania zamówienia. Powyższy zapis w brzmieniu przewidującym karę umowną zamówienia również prawidłowo zrealizowanego pozostaje w sprzeczności funkcją kary umownej określonej przez przepisy kodeksu cywilnego.”*

**ODPOWIEDŹ**

Zamawiający wyraża zgodę na proponowany zapis.

§ 6 ust. 1 lit. c projektu umowy otrzymuje brzmienie: „za odstąpienie od Umowy którejkolwiek ze Stron z winy Wykonawcy w wysokości 10% ceny brutto niezrealizowanej części Umowy.”

**PYTANIE NR 3:** dotyczy § 2 ust. 6 projektu umowy

*„Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę §2 ust. 6 wzoru umowy poprzez dodanie zdania: „..., chyba że inne okoliczności uzasadniają wystawienie większej ilości faktur (np. odrębne faktury dla środków kontrolowanych, dla produktów przewożonych w niskiej temperaturze oraz dla produktów zamawianych w ramach różnych umów łączących Wykonawcę z Zamawiającym).”? Z uwagi na konieczność zapewnienia bezpieczeństwa dostarczanych produktów, w niektórych przypadkach konieczne jest wystawienie odrębnej faktury dla niektórych grup leków. Dotyczy to tzw. środków kontrolowanych oraz leków przechowywanych i transportowanych w temperaturze kontrolowanej*

znak pisma: TP.382.052.2022 JK

*(tzw. zimny łańcuch). Taka konieczność podyktowana jest szczególnymi wymogami związanymi z przechowywaniem i transportem tych produktów.”*

**ODPOWIEDŹ**

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższą zmianę projektu umowy.

**PYTANIE NR 4:** dotyczy §4 ust. 8 projektu umowy

*„Prosimy o dodanie słów zgodnych z przesłanką wynikającą z treści art. 552 k.c.: „... z wyłączeniem powołania się przez Dostawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru Kupującemu.””*

**ODPOWIEDŹ**

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższą zmianę projektu umowy.

**PYTANIE NR 5:** dotyczy § 6 ust. 1 lit. a) projektu umowy

*„Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby kara za przekroczenie terminu dostawy była liczona od niedostarczonego w terminie towaru za każdy dzień zwłoki?”*

**ODPOWIEDŹ**

Zamawiający wyraża zgodę na proponowany zapis.

§ 6 ust. 1 lit. a projektu umowy otrzymuje brzmienie: „za przekroczenie terminu dostawy w wysokości 0,1% ceny brutto niedostarczonego w terminie towaru za każdy dzień zwłoki,”

**PYTANIE NR 6:** dotyczy § 6 ust. 1 lit. c) projektu umowy

*„Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby kara za odstąpienie od umowy wynosiła 10% wartości brutto NIEZREALIZOWANEJ części umowy?”*

**ODPOWIEDŹ**

Zamawiający wyraża zgodę na proponowany zapis.

§ 6 ust. 1 lit. c projektu umowy otrzymuje brzmienie: „za odstąpienie od Umowy którejkolwiek ze Stron z winy Wykonawcy w wysokości 10% ceny brutto niezrealizowanej części Umowy.”

**PYTANIE NR 7:** dotyczy § 6 ust. 5 projektu umowy

*„Prosimy o dodanie słów: „pod warunkiem, że potrącana kara umowna będzie miała charakter bezsporny oraz wymagalny, a możliwość dokonania potrącenia będzie odnajdywała uzasadnienie w obowiązujących normach prawnych”.”*

**ODPOWIEDŹ**

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższą zmianę projektu umowy.

**PYTANIE NR 8:** dotyczy § 7 ust. 4 projektu umowy

*„Wskazujemy, że zapis §7 ust. 4 wzoru umowy jest ogólny i nieprecyzyjny. Na jego podstawie wykonawcy nie są w stanie dokonać prawidłowej kalkulacji cen na potrzeby składanej oferty, ponieważ nie będą w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia. W związku z tym wnosimy o doprecyzowanie zapisu §7 ust. 4 wzoru umowy, w taki sposób, aby był zgodny z zasadami określonymi w ustawie z dnia 11 września 2019 r. (Dz. U. 2019 r., poz.2019 ze zm.), a w szczególności przepisami art. 99 ust.1 (nakazującym precyzyjne opisywanie przedmiotu zamówienia), art. 433 pkt 4 (nakazującym wskazanie minimalnej wartości lub wielkości świadczenia), art. 454 ust.2 pkt 3 (zakazującym istotnych zmian umowy, jeśli zmiana w sposób znaczny rozszerza albo zmniejsza zakres świadczeń i zobowiązań wynikający z umowy) oraz art. 455 ust. 1 pkt 1 (dopuszczającym zmiany umowy wyłącznie po spełnieniu warunków wskazanych w ustawie PZP).”*

**ODPOWIEDŹ**

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższą zmianę projektu umowy.

PYTANIE NR 9: dotyczy § 8 ust. 1 pkt 1 projektu umowy

*„Czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy i 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? Jednocześnie, zwracamy się z prośbą o dopuszczenie możliwości dostawy równoważnika, również w przypadku, niezależnej od Wykonawcy, czasowej niedostępności produktu leczniczego w obrocie.”*

**ODPOWIEDŹ**

Zamawiający wyraża zgodę na wyłączenie produktu z umowy bez konieczności ponoszenia kary przez Wykonawcę w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy i braku możliwości dostarczenia zamiennika produktu w cenie przetargowej. Zamawiający dopuszcza możliwość dostawy równoważnika, również w przypadku, niezależnej od Wykonawcy, czasowej niedostępności produktu leczniczego w obrocie, w cenie nie wyższej niż przewidziana w umowie.

Z up. DYREKTORA  
Szpitala Wojewódzkiego w Koszalinie  
  
mgr inż. Katarzyna Sikora  
Z-ca Dyrektora ds. Techniczno-Administracyjnych