



EZ.272.001.2022

Wrocław, dnia 01.04.2022

EZ/...217.../22

**Dotyczy:** zmiany SWZ, odpowiedzi na pytania do postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na dostawę produktów leczniczych do programów lekowych (sygnatura sprawy: EZ/007/201/22).

Dyrekcja Dolnośląskiego Szpitala Specjalistycznego im. T. Marciniaka – Centrum Medycyny Ratunkowej, informuje, że do ww. postępowania zostały złożone pytania. W związku z powyższym zgodnie z art. 135 i 137 ustawy Prawo zamówień publicznych Zamawiający przekazuje treść zapytań wraz z wyjaśnieniami treści SWZ:

#### Pytanie 1

„1. Do §4 ust. 4 wzoru umowy: Wskazujemy, że zapis §4 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 §4 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 prawidłowo sporządził zapisy dotyczące „prawa opcji” w Specyfikacji Warunków zamówienia. Dodatkowo Zamawiający wskazuje, że podał dokładnie ilości objęte prawem opcji w kolumnie nr 20 „Ilość op. j. objęta prawem opcji” „Formularza cenowego”, stanowiącego integralną część Specyfikacji Warunków Zamówienia na podstawie którego, zgodnie z pkt.1 lit. b) Rozdziału XV OPIS SPOSOBU PRZYGOTOWANIA OFERTY SWZ, sporządzony będzie następnie załącznik nr 1 do umowy. Zamawiający przypomina, że dokonał modyfikacji wzoru umowy, zgodnie z pismem znak EZ/200/22 z dnia 30.03.2022r., dot. m. in. §4 Zobowiązania Wykonawcy.

#### Pytanie 2

„2. Do §13 ust. 3 wzoru umowy. W związku z tym, że w trakcie realizacji umowy, mogą wystąpić niemożliwe do przewidzenia oraz niezależne od Wykonawcy czasowe braki na rynku poszczególnych produktów, a także z uwagi na konieczność zapewnienia na rzecz Zamawiającego stałych i nieprzerwanych dostaw odpowiedniego asortymentu, czyniąc jednocześnie zadość dążeniu stron do jak najpełniejszej realizacji umowy w sprawie udzielonego zamówienia publicznego, prosimy o dodanie do katalogu ujętego w §13 ust. 3, kolejnego pkt 4 w brzmieniu: „4) obiektywnej niemożności dostarczenia Zamawiającemu produktu będącego przedmiotem niniejszej umowy, spowodowanej tymczasową niedostępnością oferowanego produktu w obrocie, w szczególności w wyniku przerwy w produkcji lub braku dostępności na rynku.” Naszą prośbę o rozszerzenie katalogu przesłanek umożliwiających zmianę umowy w zakresie przedmiotowym, uzasadniamy następującymi argumentami: Po pierwsze, brak uwzględnienia w obecnym projekcie umowy czwartej przesłanki, mówiącej o możliwości dostarczenia zamienników dla produktów stanowiących przedmiot umowy w razie ich czasowej niedostępności w obrocie, prowadzi do sytuacji, w której Zamawiający dokonuje zakupu produktu zamiennego u innych dostawców, uniemożliwiając Wykonawcy, z którym zawarł umowę o zamówienie publiczne, możliwość sprzedaży zamiennika, którym sam także dysponuje w swojej hurtowni. Wskazana praktyka stanowi bowiem naruszenie jednej z podstawowych zasad, jaka obowiązuje w całym procesie udzielania zamówień publicznych, a mianowicie zasady zachowania uczciwej konkurencji oraz równego traktowania Wykonawców, o której mowa w art. 16 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2021 poz. 1129 ze zm.), dalej: PZP. Niezrozumiałe jest zatem zachowanie Zamawiającego, polegające na ograniczaniu konkurencji, stwarzające sytuację, w której Zamawiający wyklucza Wykonawcę, z którym zawarł umowę o zamówienie publiczne, z procedury dostawy zamiennika. Zamawiający powinien traktować wszystkich dostawców na jednakowych zasadach na każdym etapie postępowania, a także w trakcie realizacji umowy, kiedy zachodzi potrzeba dokonania zamówienia zastępczego oraz zapewnić im równe szanse w otrzymaniu zamówienia, bez stosowania wobec nich

Sporządziła: Ewa Kupis  
Sprawdziła: Zofia Dombrowska

Dolnośląski Szpital Specjalistyczny  
im. T. Marciniaka –  
Centrum Medycyny Ratunkowej

ul. Gen. Augusta Emila Fieldorfa 2, 54-049 Wrocław  
e-mail: szpital\_marciniaka@pro.onet.pl  
www.szpital-marciniak.wroclaw.pl



DOLNY  
ŚLĄSK



## Dolnośląski Szpital Specjalistyczny im. T. Marciniaka Centrum Medycyny Ratunkowej

dyskryminacji. Po drugie, postępowanie Zamawiającego, który uniemożliwia Wykonawcy wybranemu do realizacji umowy, dostarczenie zamiennika produktu dotkniętego czasową niedostępnością w obrocie, może być potraktowane jako przejaw nadużywania pozycji dominującej przez Zamawiającego, który w oparciu o art. 9 ust. 2 pkt 5 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz. U. 2021 poz. 275), przeciwdziała w ten sposób ukształtowaniu się warunków niezbędnych do powstania lub rozwoju konkurencji. Tego typu czynności prawne, będące przejawem nadużywania pozycji dominującej są w całości lub w odpowiedniej części nieważne na podstawie art. 9 ust. 3 wspomnianej ustawy. Co więcej, zachowanie Zamawiającego można uznać za manifestację przewagi kontraktowej, w której to dostawca znajduje się w niekorzystnym położeniu względem nabywcy, nie mając możliwości zbycia produktów będących na stanie magazynowym w jego hurtowni, chociaż gwarantuje dokonanie dostawy zamienników w cenie nie wyższej niż przetargowa, zgodnie z zawartą umową. W dodatku, Wykonawca ten zostaje obciążony karą umowną w postaci obowiązku pokrycia różnicy w cenie pomiędzy ceną produktu zamiennego, nabywanego u innego dostawcy, a ceną przedmiotu umowy, który jest tymczasowo niedostępny w obrocie, co godzi w jego interes gospodarczy, do czego Zamawiający umyślnie się przyczynia.

Po trzecie, na podstawie art. 17 ust. 1 ustawy PZP, Zamawiający udziela zamówienia w sposób gwarantujący najlepszą jakość dostaw, uzasadnioną charakterem zamówienia, w ramach środków, które Zamawiający może przeznaczyć na jego realizację, a także w sposób zapewniający uzyskanie najlepszych efektów zamówienia w stosunku do poniesionych nakładów. Ze względu na to, że misją społeczną Zamawiającego jest ratowanie ludzkiego życia i zdrowia, to dostawy produktów leczniczych powinny skutecznie realizować cele publiczne, do których osiągnięcia dąży Zamawiający, tak aby odniesione efekty były jak najkorzystniejsze w stosunku do poniesionych nakładów środków publicznych. Tymczasem, praktyka pokazuje, że Zamawiający woli zakupić w innej hurtowni, produkty zamiennie wobec czasowo niedostępnego przedmiotu umowy, w cenie przewyższającej tą, za którą mógłby nabyć zamienniki u Wykonawcy, z którym już zawarł umowę o zamówienie publiczne. W rzeczywistości, wysokość kwoty, jaką Zamawiający przeznacza na zamówienie zastępcze zamienników, nie ma dla niego znaczenia, gdyż to właśnie ten Wykonawca zobowiązany będzie do pokrycia różnicy w cenie. Ponadto, angażowanie się Zamawiającego w realizację zamówienia zastępczego zamienników u innych dostawców, jest niezrozumiałe, z uwagi na konieczność przeznaczenia dodatkowego czasu i kosztów na przeprowadzenie takiej procedury, na którą składają się: konieczność znalezienia produktu zamiennego w innej hurtowni, przygotowanie i złożenie zamówienia, opis i wyliczenie różnicy pomiędzy ceną produktu zamiennego, a ceną przedmiotu umowy, który jest czasowo niedostępny w obrocie, oraz wystawienie noty obciążeniowej. Po czwarte, zgodnie z art. 17 ust. 2 ustawy PZP, zamówienie jest udzielane Wykonawcy wybranemu zgodnie z przepisami ustawy. Dlatego też, zamówienie zastępcze nie może pozbawić procedury dostawy produktu zamiennego charakteru zamówienia publicznego. Wykonanie zastępcze nie powinno zatem sprowadzać się do tego, co jest częstą praktyką, że pewna część przedmiotu umowy zostanie zamówiona w trybie z wolnej ręki, który może być zastosowany tylko w wyjątkowych przypadkach, określonych w art. 214 ust. 1 PZP. Stanowi to także zaprzeczenie zasady prymatu trybów przetargowych, o której mowa w art. 129 ust. 2 ustawy PZP. W naszej ocenie, nie jest usprawiedliwieniem wykorzystanie trybu zamówienia z wolnej ręki dla dostawy zamienników w ramach zamówienia zastępczego, z powodu, o którym mowa w art. 214 ust. 1 pkt 5, kiedy to ze względu na wyjątkową sytuację niewynikającą z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego, której nie mógł on przewidzieć, wymagane jest natychmiastowe wykonanie zamówienia, a nie można zachować terminów określonych dla innych trybów udzielenia zamówienia. Nie dotyczy to bowiem sytuacji, kiedy produkt zamienny znajduje się w hurtowni Wykonawcy, z którym zawarta została umowa w sprawie zamówienia publicznego, oraz jest on w pełni przygotowany na to, aby dostarczyć ten zamiennik, wywiązując się ze swoich obowiązków zawartych w umowie. Na koniec, pragniemy nadmienić, że to Zamawiający ma decydujący wpływ na treść umowy o zamówienie publiczne, w której uzależnia sposób realizacji zamówienia od swoich potrzeb, co czyni, nie tylko na podstawie przepisów prawa powszechnie obowiązującego, ale także z uwzględnieniem zasady swobody umów, wyrażonej w art. 3531 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. – Kodeks cywilny (Dz. U.2020 poz. 1740 ze zm.). Choć Zamawiający może ułożyć stosunek prawny według swego uznania, to jednak, w dużej mierze właśnie przestrzeganie zasad współzycia społecznego oraz dobrych obyczajów, które kształtują się w czasie współpracy gospodarczej między stronami, znacząco oddziałuje na prawidłowe realizowanie umowy o zamówienie publiczne, która powinna obu stronom przynosić korzyści oraz nie przyczyniać się do powstawania niepotrzebnych szkód."

**Odpowiedź:** Zamawiający dokonuje modyfikacji wzoru umowy stanowiącego integralną część SWZ, poprzez dopisanie pkt. 4) ust. 3 w §13 Warunki dostaw w brzmieniu „obiektywnej niemożności dostarczenia Zamawiającemu produktu będącego przedmiotem niniejszej umowy, spowodowanej tymczasową niedostępnością oferowanego produktu w obrocie, w szczególności w wyniku przerwy w produkcji lub braku dostępności na rynku.”. W załączeniu zmieniony wzór umowy - ZMIANA 2.

Sporządziła: Ewa Kupis

Sprawdziła: Zofia Dombrowska

Dolnośląski Szpital Specjalistyczny  
im. T. Marciniaka –

Centrum Medycyny Ratunkowej

ul. Gen. Augusta Emila Fieldorfa 2, 54-049 Wrocław

e-mail: szpital\_marciniaka@pro.onet.pl

www.szpital-marciniak.wroclaw.pl



**DOLNY  
ŚLĄSK**





Dolnośląski Szpital Specjalistyczny  
im. T. Marciniaka  
Centrum Medycyny Ratunkowej

**Pytanie 3**

3. „Do §15 ust. 1 lit. d) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę sposobu obliczania wysokości kary umownej za odstąpienie od umowy w taki sposób, aby wynosiła ona 10% wartości brutto niezrealizowanej części umowy?”

**Odpowiedź:** Zamawiający dokonał modyfikacji wzoru umowy, zgodnie z pismem znak EZ/200a/22 z dnia 30.03.2022r.

W załączeniu zmieniony wzór umowy-ZMIANA 2, uwzględniający powyższą modyfikację.

Zastępca Dyrektora  
ds. Ekonomiczno-Eksploatacyjnych  
mgr Tomasz Dymyt



**DOLNY  
ŚLĄSK**

Sporządziła: Ewa Kupis   
Sprawdziła: Zofia Dombrowska 

Dolnośląski Szpital Specjalistyczny  
im. T. Marciniaka –  
Centrum Medycyny Ratunkowej  
ul. Gen. Augusta Emila Fieldorfa 2, 54-049 Wrocław  
e-mail: szpital\_marciniaka@pro.onet.pl  
www.szpital-marciniak.wroclaw.pl



## Umowa Nr ... /...../22 DOSTAWA – wzór – ZMIANA 2

zawarta w dniu ..... we Wrocławiu pomiędzy:

**Dolnośląskim Szpitalem Specjalistycznym im. T. Marciniaka - Centrum Medycyny Ratunkowej**  
**ul. Gen. Augusta Emila Fieldorfa 2, 54-049 Wrocław**

zarejestrowanym w Sądzie Rejonowym dla Wrocławia-Fabrycznej we Wrocławiu VI Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego KRS 0000040364, NIP 899-22-28-560, REGON 006320384,

który reprezentuje:

- 1) .....
- 2) .....

- zwanym dalej „Zamawiającym”

**a**

.....

.....

który reprezentuje:

- 1) .....
- 2) .....

- zwanym dalej „Wykonawcą”

### § 1.

#### **Strony umowy**

1. Strony niniejszej umowy są Zamawiającym i Wykonawcą w rozumieniu ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021r., poz. 1129) - zwanej dalej Pzp.
2. Podstawą zawarcia umowy jest wybór najkorzystniejszej oferty w postępowaniu o zamówienie publiczne sygnatura sprawy: EZ/007/201/22.

### § 2.

#### **Przedmiot umowy**

Niniejsza umowa dotyczy dostawy produktów leczniczych do programów lekowych - zwanych dalej produktami, określonymi szczegółowo w załączniku nr 1 do umowy, sporządzonym na podstawie złożonej przez Wykonawcę oferty – Formularza cenowego.

### § 3.

#### **Warunki dostaw**

1. Realizacja dostaw produktów, o których mowa w § 2 umowy, następować będzie na podstawie częściowych zamówień składanych przez Zamawiającego w ilości oraz w cenach jednostkowych zgodnie z załącznikiem nr 1 do umowy.
2. Zamówione w formie pisemnej produkty, o których mowa w ust. 1 powyżej, Wykonawca zobowiązuje się dostarczać do siedziby Zamawiającego do miejsca wskazanego przez Zamawiającego środkiem transportu we własnym zakresie i na własny koszt w terminie do 2 dni od dnia otrzymania każdorazowego zamówienia na adres e-mail Wykonawcy .....
3. Strony uznają e-mail za obowiązujący dokument zamówienia produktów (skan podpisanego dokumentu zamówienia).
4. Wykonawca zobowiązany jest na swój koszt zabezpieczyć każdą dostawę produktów i ponosi z tego tytułu pełną odpowiedzialność aż do momentu odebrania produktów przez Zamawiającego. Wykonawca odpowiedzialny jest za wybór środka transportu, jak i za właściwe (odpowiednie) opakowanie produktu.
5. Przekazanie produktów przez Wykonawcę Zamawiającemu wymaga każdorazowego potwierdzenia odbioru ilości produktów przez wyznaczonego pracownika Zamawiającego
6. Dostawa produktów bez potwierdzenia zamówienia na piśmie przez Zamawiającego będzie dokonana na ryzyko Wykonawcy i nie wiąże Zamawiającego co do przyjęcia produktów i zapłaty.
7. Jeżeli dostawa produktów leczniczych wypada w dniu wolnym od pracy lub w sobotę, dostawa nastąpi w pierwszym dniu roboczym po wyznaczonym terminie.

### § 4.

#### **Zobowiązania Wykonawcy**

1. Wykonawca wykonuje przedmiot umowy ..... (własnymi siłami/ przy udziale podwykonawcy: - ..... w zakresie.....). Powierzenie wykonania części przedmiotu umowy podwykonawcom wymaga uprzedniej pisemnej, pod rygorem nieważności, zgody Zamawiającego. Wykonawca ponosi pełną odpowiedzialność za działania lub zaniechania podwykonawców, którym powierzył wykonanie przedmiotu umowy.
2. Wykonawca wykona przedmiot umowy zgodnie z obowiązującymi przepisami oraz normami polskimi zharmonizowanymi z normami europejskimi.

3. Wykonawca zobowiązuje się przedłożyć, na każde pisemne żądanie Zamawiającego, w terminie wyznaczonym w żądaniu, dokumenty dopuszczające do obrotu i stosowania na terenie Polski: produkty lecznicze wykazane w załączniku nr 1 do umowy, w rozumieniu ustawy z dnia 6 września 2001 r. Prawo farmaceutyczne (t.j.: Dz. U. z 2016 r., poz. 2142 z późn. zm.).
4. Wykonawca zobowiązuje się do dokonania sprzedaży zaofertowanych produktów leczniczych z uwzględnieniem prawa opcji. Zamawiający dopuszcza możliwość skorzystania z prawa opcji zgodnie z art. 441 ustawy Pzp w przypadkach uzasadnionych koniecznością zabezpieczenia w okresie obowiązywania umowy niemożliwych do przewidzenia wcześniej potrzeb Zamawiającego wynikających ze zwiększonego zużycia asortymentu niż przewidywana, dotyczących dostaw przedmiotu zamówienia wykazanego w Załączniku nr 1 niniejszej umowy. Realizując prawo opcji Zamawiający zastrzega sobie prawo zwiększenia ilości zamówienia podstawowego dostarczanego asortymentu wykazanego w Załączniku nr 1, w zakresie docelowej nieprzekraczającej ilości objętej prawem opcji wskazanej w Załączniku nr 1, z zachowaniem cen i warunków zamówienia podstawowego zawartych w niniejszej umowie. Zamawiający zastrzega sobie możliwość skorzystania z prawa opcji po całkowitym zrealizowaniu ilości zamówienia podstawowego wykazanych w Załączniku nr 1, przez cały okres obowiązywania umowy, a Wykonawca zobowiązany jest dostarczyć ten asortyment. Do zamówień objętych prawem opcji stosuje się postanowienia odnoszące się do zamówienia podstawowego zawarte w niniejszej umowie. Zamawiający zastrzega sobie prawo do nie wykorzystania całości bądź części zamówienia objętego prawem opcji, a Wykonawca oświadcza, iż nie będzie z tego powodu wnosił żadnych roszczeń. Skorzystanie przez Zamawiającego z prawa opcji nie skutkuje sporządzaniem aneksu do niniejszej umowy.
5. W przypadku zaistnienia podstaw do powierzenia przetwarzania danych osobowych Wykonawca zobowiązuje się do podpisania umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych stanowiącej integralną część Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (zgodnie ze wzorem Zamawiającego).
6. Wykonawca oświadcza, że zdobył wszelkie informacje konieczne do prawidłowego przygotowania oferty i należytego wykonania przedmiotu umowy, w tym w szczególności zapoznał się z dokumentacją postępowania oraz znane są mu założenia i oczekiwania Zamawiającego wobec przedmiotu umowy.
7. Wykonawca nie będzie wnosił roszczeń do Zamawiającego w przypadku ograniczenia przez Zamawiającego pełnej ilości przedmiotu umowy, z zastrzeżeniem, że ograniczenie tego zakresu nie może przekroczyć 30% wartości umowy brutto.

#### § 5.

##### *Warunki zakupu zastępczego*

1. W przypadku opóźnienia Wykonawcy w dostawie produktów we wskazanym przez Zamawiającego zgodnie z umową terminie, Zamawiający będzie uprawniony do zrealizowania zamówienia u innego dostawcy z uwzględnieniem możliwości zakupu produktów równoważnych (tzw. nabycie zastępcze). Zamawiający powiadomi pisemnie Wykonawcę o takim zakupie, co oznaczać będzie anulowanie złożonego wcześniej zamówienia.
2. W przypadku dokonania nabycia zastępczego, Wykonawca zobowiązany jest zapłacić na rzecz Zamawiającego kwotę stanowiącą różnicę pomiędzy ceną produktów, którą Zamawiający zobowiązany jest zapłacić w związku z nabyciem zastępczym, a ceną produktu, jaką Zamawiający zapłaciłby Wykonawcy, gdyby ten dostarczył zamówione produkty w terminie. Wykonawca zobowiązany jest do zapłaty kwoty, o której mowa w zdaniu poprzednim, w terminie do **21 dni** od dnia wystawienia przez Zamawiającego noty obciążeniowej, będącej jednocześnie wezwaniem do zapłaty.

#### § 6.

##### *Składniki umowy*

1. Integralną częścią niniejszej umowy są następujące załączniki:
  - 1) Załącznik Nr 1 - Formularz asortymentowo-cenowy.

#### § 7.

##### *Czas obowiązywania umowy*

Czas obowiązywania niniejszej umowy ustala się na okres od dnia ..... r. do dnia ..... r. (18 m-cy)

#### § 8.

##### *Wartość umowy*

1. Ogólna wartość umowy wynosi ..... zł brutto (słownie: ..... złotych), zgodnie z załącznikiem nr 1 do umowy.
2. Wykonawca gwarantuje stałe i niezmiennie ceny przez cały czas obowiązywania umowy.
3. Stałość cen, o której mowa w ust. 2 powyżej, nie dotyczy obniżenia przez Wykonawcę cen wykazanych w załączniku 1 do umowy, z przyczyn nie ujętych w umowie, przez cały czas obowiązywania umowy.
4. W przypadku zmiany ustawowej stawki VAT, zmiana wynagrodzenia objętego niniejszą umową wynikająca ze zmiany stawki VAT, następuje z dniem wejścia w życie aktu prawnego zmieniającego tę stawkę.

## § 9.

### *Regulowanie należności*

1. Należność wskazana w § 8 ust. 1 umowy będzie regulowana przez Zamawiającego zgodnie z zamówieniami określonymi w § 3 umowy, przelewem z konta bankowego Zamawiającego na konto bankowe Wykonawcy nr ..... w terminie 60 dni, licząc od dnia dostarczenia Zamawiającemu prawidłowo wystawionej faktury w formie papierowej lub formacie ustrukturyzowanym za pośrednictwem platformy elektronicznego fakturowania. W przypadku wskazania w treści faktury numeru rachunku bankowego innego niż określony w zdaniu poprzednim, Zamawiający wzywa Wykonawcę do doprowadzenia jej zgodności z Umową i wstrzymuje się z zapłatą do czasu doręczenia faktury zawierającej prawidłowy numer rachunku bankowego – zgodny z Umową.
2. Wykonawca za dostarczony produkt wystawi Zamawiającemu fakturę według cen jednostkowych, zgodnie z załącznikiem nr 1 do umowy.
3. W przypadku produktu dostarczonego na podstawie Zamówienia, warunkiem zapłaty jest należyta realizacja Zamówienia. Wykonawca nie może dostarczyć faktury Zamawiającemu wcześniej niż w dniu należytego zrealizowania Zamówienia. W przypadku dostarczenia faktury przed dniem należytego zrealizowania Zamówienia przyjmuje się, że faktura została dostarczona w dniu należytego zrealizowania Zamówienia.
4. Na wszystkich fakturach dotyczących niniejszego postępowania Wykonawca zobowiązuje się umieścić w widoczny sposób numer niniejszej umowy oraz numer zamówienia (zamówień) Zamawiającego. Faktura w formacie ustrukturyzowanym zostanie dostarczona Zamawiającemu za pośrednictwem platformy elektronicznego fakturowania najpóźniej w dniu dostarczenia zamówionych wyrobów. Faktura w formie papierowej zostanie dostarczona Zamawiającemu wraz z dostawą zamówionych wyrobów.
5. Zapłata należności zostanie dokonana na podstawie prawidłowo wystawionej faktury, zgodnie z postanowieniami ust. 4 powyżej.
6. Należność wynikająca z zakupu zgodnego z prawem opcji w cenie uwzględniającej wszystkie rabaty i upusty (przy zakupie 36, 37 i kolejnego opakowania zaoferowanego w załączniku nr 1 produktu leczniczego) będzie regulowana przez Zamawiającego zgodnie z zamówieniami określonymi w § 3 umowy, przelewem z konta bankowego Zamawiającego na konto bankowe Wykonawcy wskazane w ust. 1 w terminie 14 dni, licząc od dnia dostarczenia Zamawiającemu prawidłowo wystawionej faktury w formie papierowej lub formacie ustrukturyzowanym za pośrednictwem platformy elektronicznego fakturowania, przy zachowaniu pozostałych warunków niniejszej umowy. Obniżenie przez Wykonawcę ceny opakowania zaoferowanego produktu leczniczego sprzedawanego Zamawiającemu w ramach prawa opcji nie wymaga podpisania aneksu do umowy.

## § 10.

### *Zakazy dotyczące Wykonawcy*

1. Wykonawca nie może dokonać cesji wierzytelności bez uprzedniej i pisemnej, pod rygorem nieważności, zgody Zamawiającego, ani regulować wierzytelności w drodze kompensaty.
2. Wykonawca zobowiązuje się do niezawierania umów poręczeń jak i gwarancji z podmiotami trzecimi dotyczących zobowiązań wynikających z niniejszej umowy, ani wyrażać zgody na przystąpienie do długu.

## § 11.

### *Warunki gwarancji*

1. Wykonawca udziela Zamawiającemu gwarancji i rękojmi na przedmiot umowy.
2. Wykonawca gwarantuje, że będzie dostarczał produkt o terminie ważności nie krótszym niż 12 miesięcy, liczonym od dnia dokonania odbioru przez Zamawiającego. W sytuacjach wyjątkowych dostawa produktu z krótszym terminem ważności może być dopuszczona, ale wyłącznie po każdorazowym wyrażeniu zgody przez wyznaczonego pracownika Zamawiającego.
3. W przypadku stwierdzenia braków ilościowych lub wad jakościowych Zamawiający ma prawo do składania reklamacji w terminie 5 dni od daty otrzymania od Wykonawcy faktury i zamówionego produktu.
4. Reklamacje, o których mowa w ust. 3, Zamawiający może złożyć drogą telefoniczną na nr tel. Wykonawcy ....., podając numer faktury i numer zamówienia, a następnie niezwłocznie potwierdzając zgłoszenie na adres e-mail Wykonawcy ..... (skan podpisanego dokumentu).
5. W ramach odpowiedzialności z tytułu gwarancji, Wykonawca wymieni produkt wadliwy na produkt wolny od wad, jeżeli wady te ujawnią się w ciągu terminu, o którym mowa w ust. 2. Wykonawca zobowiązany jest dostarczyć produkt wolny od wad niezwłocznie – nie później jednak niż w ciągu 5 dni od dnia otrzymania zgłoszenia.
6. Wykonanie zobowiązań z tytułu gwarancji i rękojmi należy do przedmiotu umowy.
7. Niniejsza umowa stanowi dokument gwarancyjny w rozumieniu przepisów Kodeksu cywilnego.
8. Do gwarancji stosuje się przepisy art. 577 i następne Kodeksu cywilnego.
9. Do odpowiedzialności Wykonawcy z tytułu rękojmi stosuje się przepisy Kodeksu cywilnego.

## § 12.

### *Osoby odpowiedzialne za realizację umowy po stronie Zamawiającego*

1. Osoba odpowiedzialna za realizację umowy po stronie Zamawiającego: Kierownik Apteki Szpitalnej tel. 71 306 41 02.

2. Osoba odpowiedzialna za nadzór nad realizacją umowy po stronie Zamawiającego: Zastępca Dyrektora ds. Lecznictwa tel. 71 306 44 19.

### § 13.

#### *Zmiana postanowień umowy*

1. Wszelkie zmiany umowy wymagają zachowania formy pisemnego aneksu, podpisanego przez obie strony pod rygorem nieważności, z zastrzeżeniem art. 454 i 455 ustawy Pzp.
2. Strony umowy zastrzegają sobie prawo do wprowadzenia zmian w umowie w wypadkach określonych poniżej:
  - 1) zmiana danych Zamawiającego lub Wykonawcy (nazwy, siedziby, nr ewidencyjnego NIP, REGON, formy prawnej itd.);
  - 2) zmiany konta bankowego;
  - 3) zmiana danych kontaktowych zawartych w § 3 ust. 2 i 3 umowy, § 11 ust. 4 umowy;
  - 4) zmiana danych § 4 ust. 1 umowy.
3. Dopuszcza się zmianę umowy w zakresie przedmiotowym, to jest zastąpienie produktu objętego umową odpowiednikiem w przypadku:
  - 1) zakończenia produkcji lub wycofania z rynku produktu objętego umową;
  - 2) wygaśnięcia świadectwa rejestracji produktu będącego przedmiotem umowy;
  - 3) wycofania starego i wprowadzenie nowego produktu stanowiącego przedmiot umowy;
  - 4) obiektywnej niemożności dostarczenia Zamawiającemu produktu będącego przedmiotem niniejszej umowy, spowodowanej tymczasową niedostępnością oferowanego produktu w obrocie, w szczególności w wyniku przerwy w produkcji lub braku dostępności na rynku.
4. Zmiana, o której mowa w ust. 3 powyżej, będzie dopuszczalna pod warunkiem, że odpowiednik produktu: będzie spełniał wszystkie wymagania Zamawiającego określone w Specyfikacji Warunków Zamówienia, nie będzie miał niższych parametrów od zaoferowanych przez Wykonawcę w ofercie oraz będzie znajdował zastosowanie co najmniej w tych samych wskazaniach, co produkt stanowiący przedmiot umowy i przy cenie nie wyższej niż cena produktu stanowiącego przedmiot umowy.
5. Zmiany, o których mowa powyżej, mogą ponadto dotyczyć sposobu konfekcjonowania produktu. Zamawiający dopuszcza możliwość dostawy produktów w innej wielkości opakowania, stężeniu jednostkowym, dawce niż podane w załączniku nr 1 do umowy, pod warunkiem zachowania ceny za dawkę zgodnie z załącznikiem nr 1 do umowy (proporcjonalnie). Możliwość taka istnieje tylko za zgodą Zamawiającego wyrażoną w formie pisemnej pod rygorem nieważności.
6. Wykonawca zobowiązuje się do dostarczenia Zamawiającemu wyłącznie produktów wymienionych w części B załącznika do aktualnie obowiązującego obwieszczenia Ministra Zdrowia w sprawie wykazu refundowanych leków, środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego oraz wyrobów medycznych z zachowaniem warunków przetargowych, czyli w przypadku ewentualnego usunięcia zaoferowanego produktu z w/w obwieszczenia. Wykonawca ma prawo do dostawy innego, równoważnego produktu ujętego w w/w obwieszczeniu - z zachowaniem warunków przetargowych.
7. W przypadku nie wykorzystania ilości produktów wskazanych w załączniku nr 1 do umowy, Zamawiający może przedłużyć czas obowiązywania umowy, o którym mowa w § 7, nie więcej jednak niż o 6 miesięcy.
8. W przypadku zmian stawek podatku VAT, podatku akcyzowego, zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo minimalnej stawki godzinowej, zmiany zasad i wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne, zasad gromadzenia i wysokości wpłat do Pracowniczych Planów Kapitałowych zgodnie z ustawą z dnia 4.10.2018r. o Pracowniczych Planach Kapitałowych w przypadku, gdy mają one wpływ na koszty wykonania przedmiotu umowy, strony ustalają możliwość wprowadzenia tych zmian na podstawie obowiązujących przepisów prawnych w tym zakresie. Ciężar udowodnienia zmiany wynagrodzenia o wskazane powyżej przypadki spoczywa na Wykonawcy. W sytuacji opisanej w zdaniu pierwszym Wykonawca winien skierować do Zamawiającego pisemny wniosek wraz z uzasadnieniem oraz szczegółowym wyliczeniem wpływu zmiany na ponoszone przez Wykonawcę koszty wykonania przedmiotu umowy.
9. Dopuszczalna jest zmiana umowy w zakresie wartości umowy bądź ilości przedmiotu umowy w sytuacji gdy nastąpi zmiana w zakresie finansowania procedur medycznych Zamawiającego przez Narodowy Fundusz Zdrowia, w szczególności w sytuacji przeprowadzenia przez Narodowy Fundusz Zdrowia wspólnego postępowania na zakup leków co spowoduje ograniczenie finansowania Zamawiającego na podstawie art. 132 ust. 2b ustawy z dnia 27 sierpnia 2004 r. o świadczeniach opieki zdrowotnej finansowanych ze środków publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1285). W takiej sytuacji zmniejszeniu ulega cena jednostkowa przedmiotu umowy, z zastrzeżeniem, iż do stron należy decyzja czy proporcjonalnemu zmniejszeniu ulega wartość umowy określona w § 8 ust. 1 niniejszej umowy przy jednoczesnym pozostawieniu ilości produktów w niezmienionej formie, czy wartość umowy określona w § 8 ust. 1 niniejszej umowy pozostanie bez zmian z jednoczesnym proporcjonalnym zwiększeniem ilości produktów."

### § 14.

#### *Odstąpienia od umowy*

1. Zamawiający może odstąpić od umowy, jeżeli:
  - 1) Wykonawca nie dotrzymuje terminów określonych w niniejszej umowie;
  - 2) Wykonawca wykonuje przedmiot umowy w sposób niezgodny z umową lub normami i warunkami prawem określonymi;
  - 3) Wykonawca nie wykonuje w ustalonym terminie zobowiązań określonych w § 11 umowy;



- 4) Wykonawca dostarcza Zamawiającemu przedmiot umowy, którego parametry techniczne i jakościowe nie odpowiadają postanowieniom Specyfikacji Warunków Zamówienia;
  - 5) w razie zaistnienia istotnej zmiany okoliczności powodującej, że wykonanie umowy nie leży w interesie publicznym, czego nie można było przewidzieć w chwili zawarcia umowy, lub dalsze wykonywanie umowy może zagrozić istotnemu interesowi bezpieczeństwa państwa lub bezpieczeństwu publicznemu - w takim przypadku Wykonawca może zażądać od Zamawiającego wyłącznie wynagrodzenia należnego z tytułu zrealizowanej już części umowy.
2. W sytuacji, w której Zamawiający dowiedział się o okolicznościach uzasadniających odstąpienie od umowy, wskazanych w ust. 1 powyżej, Zamawiający wezwie Wykonawcę do zaprzestania naruszeń, wyznaczając mu przy tym termin do usunięcia naruszeń.
  3. Po bezskutecznym upływie wyznaczonego terminu, o którym mowa w ust. 2 powyżej, Zamawiający będzie uprawniony do odstąpienia od umowy w terminie 40 dni od dnia, w którym Zamawiający dowiedział się o okolicznościach wskazanych w ust. 1 powyżej, uzasadniających odstąpienie. Oświadczenie o odstąpieniu sporządzone zostanie w formie pisemnej i dostarczone niezwłocznie Wykonawcy.

#### **§ 15.**

##### **Kary umowne**

1. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu następujące kary umowne:
  - a) w wysokości 0,2% wartości brutto niezrealizowanej w terminie dostawy produktów będącej przedmiotem umowy, za każdy dzień zwłoki w wykonaniu przedmiotu umowy w postaci dostawy produktów w terminie określonym w § 3 ust. 2, począwszy od dnia następującego po upływie terminu do dnia zrealizowania dostawy wraz z obowiązkami wynikającymi z § 3 ust. 2 umowy,
  - b) w wysokości 0,1% wartości brutto produktu będącego przedmiotem umowy, za każdy dzień zwłoki w wykonaniu zobowiązań wskazanych w § 4 ust. 3, począwszy od dnia następującego po upływie terminu do wykonania zobowiązania do dnia wykonania zobowiązania,
  - c) w wysokości 0,2% wartości brutto produktów będących przedmiotem umowy, których dotyczy reklamacja, za każdy dzień zwłoki w wykonaniu zobowiązań wynikających z gwarancji i rękojmi, począwszy od dnia następującego po upływie terminu do wykonania zobowiązania do dnia wykonania zobowiązania; przed naliczeniem kary umownej z tego tytułu Zamawiający wezwie Wykonawcę do prawidłowego wykonania umowy,
  - d) w wysokości 10% wartości niezrealizowanego przedmiotu umowy, jeżeli Zamawiający odstąpi od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.
2. Maksymalny limit kar umownych, jakie Zamawiający może naliczyć Wykonawcy, wynosi 20% wartości brutto przedmiotu umowy, wskazanej w § 8 ust. 1.
3. Jeżeli szkoda przewyższa wysokość kary umownej, Zamawiającemu przysługuje prawo do dochodzenia od Wykonawcy odszkodowania przewyższającego wysokość naliczonej kary umownej.
4. Wykonawca wyraża zgodę na potrącenie kar umownych z przysługującego mu wynagrodzenia z zastrzeżeniem art. 15<sup>1</sup> ustawy z dnia 2 marca 2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem Covid-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych (Dz. U. z 2020 r. poz. 1842).
5. Brak szkody nie wyłącza uprawnienia do naliczenia kary umownej.

#### **§ 16.**

##### ***Oświadczenie dotyczące zobowiązania do zachowania w tajemnicy informacji o funkcjonowaniu Dolnośląskiego Szpitala Specjalistycznego im. T. Marciniaka – Centrum Medycyny Ratunkowej***

1. Wykonawca oświadcza, że zobowiązuje się do zachowania w tajemnicy i nie ujawniania osobom trzecim, w czasie trwania umowy oraz po jej rozwiązaniu, wszelkich informacji związanych ze świadczeniem przedmiotu umowy na podstawie niniejszej umowy oraz pozyskanych tą drogą informacji o funkcjonowaniu Dolnośląskiego Szpitala Specjalistycznego im. T. Marciniaka – Centrum Medycyny Ratunkowej, stanowiących tajemnicę przedsiębiorstwa w rozumieniu ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (t.j. Dz. U. z 2020r., poz. 1913.).
2. Wykonawca zobowiązuje się również do przestrzegania zapisów ustawy z dnia 10 maja 2018 r. o ochronie danych osobowych (t.j. Dz. U. z 2019 r., poz. 1781 z późn. zm.).
3. Jednocześnie Wykonawca oświadcza, że znana jest mu odpowiedzialność karna wynikająca z ww. ustaw.

#### **§ 17.**

##### **Siła wyższa**

1. Żadna ze Stron nie będzie odpowiedzialna za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązań wynikających z Umowy, spowodowanych siłą wyższą, tj. przez okoliczności nadzwyczajne, nieprzewidywalne, lub też niemożliwe do uniknięcia mimo możliwości ich przewidzenia, w szczególności: klęski żywiołowe, katastrofy, strajki, zamieszki, embarga, stany epidemii, stany nadzwyczajne, w tym stany klęski żywiołowej, decyzje, zarządzenia organów państwa itp.
2. Terminy wykonania zobowiązań wynikających z Umowy, w tym czasu reakcji, ulegają przedłużeniu o czas trwania siły wyższej.
3. W przypadku zaistnienia zdarzenia siły wyższej, Strona, która na skutek siły wyższej nie może należycie wykonać zobowiązań wynikających z Umowy, zawiadomi niezwłocznie drugą Stronę o zaistnieniu siły wyższej, jednocześnie określając jej wpływ na wykonanie zobowiązań. Po zawiadomieniu, Strony będą współdziałać w dobrej wierze w celu wywiązania się ze zobowiązań w

stopniu, w jakim jest to praktycznie możliwe oraz będzie poszukiwać wszelkich sensownych alternatywnych środków działania, możliwych mimo zaistnienia okoliczności siły wyższej.

**§ 18.**

***Kwestie sporne***

Spory mogące wynikać w związku z realizacją umowy strony zobowiązują się rozstrzygać polubownie na drodze negocjacji. W razie braku porozumienia, tj. sytuacji gdy w terminie 30 dni od dnia podjęcia negocjacji strony nie osiągnęły porozumienia – spory rozstrzygał będzie sąd właściwy dla miejsca siedziby Zamawiającego.

**§ 19.**

***Inne postanowienia umowy***

W sprawach nie uregulowanych niniejszą umową zastosowanie mają przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych, Kodeksu cywilnego oraz inne powszechnie obowiązujące przepisy prawa mające związek z przedmiotem umowy. Umowa realizowana jest także w oparciu o przepisy ustawy z dnia 19 lipca 2019r. o zapewnieniu dostępności osobom ze szczególnymi potrzebami (Dz. U. z 2020r. poz. 1062).

**§ 20.**

***Postanowienia końcowe***

Umowa sporządzona została w 3 jednobrzmiących egzemplarzach – 1 egzemplarz dla Wykonawcy, 2 egzemplarze dla Zamawiającego.

Zamawiający

Wykonawca

Dolnośląski Szpital Specjalistyczny im. T. Marciniaka  
- Centrum Medycyny Ratunkowej  
ul. gen. Augusta Emila Fieldorfa 2  
54-049 Wrocław  
NIP: 8992228560, REGON: 006320384  
KRS: 0000040364