

nr sprawy: D10.251.74.C.2019

Wykonawcy ubiegający się
o udzielenie zamówienia publicznego

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na „**Dostawa produktów leczniczych (onkologicznych), produktów leczniczych stosowanych w programach lekowych oraz różnych produktów leczniczych i wyrobów medycznych**” postępowanie ogłoszone w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej pod nr **2019/S 193-468315** oraz na stronie internetowej Zamawiającego.

Wyjaśnienia treści SIWZ,
zmiana terminu składania ofert oraz otwarcia postępowania.

W związku z pytaniami ze strony Wykonawców Zamawiający na podstawie art. 38 ust. 1 i 2 ustawy Prawo zamówień publicznych wyjaśnia treść Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia:

Pytanie 1 – dot. umowy do pakietu 12

Prosimy o wprowadzenie dodatkowego § do Umowy z zapisami: *dotyczy pakietu 12 (Nusinersen):*

Zobowiązują się do prowadzenia procesu utylizacji zużytych fiolek, kartonów i ulotek po Produkcje zgodnie z niżej opisanymi zasadami:

- a) Sprzedający dostarczy Kupującemu nieodpłatnie dedykowany oznaczony pojemnik na odpady medyczne, przeznaczony WYŁĄCZNIE na zużyte fiołki, kartony i ulotki Produktu.
- b) Kupujący zobowiązuje się umieszczać w dedykowanym pojemniku na odpady medyczne WYŁĄCZNIE zużyte fiołki, kartony i ulotki Produktu.
- c) Kupujący zobowiązuje się umieszczać w dedykowanym pojemniku na odpady medyczne WSZYSTKIE zużyte fiołki, kartony i ulotki Produktu.
- d) Sprzedający, we współpracy z certyfikowaną firmą utylizacyjną nie rzadziej niż raz w miesiącu dokona odbioru zużytych fiolek, kartonów i ulotek Produktu.
- e) W czasie odbioru zużytych fiolek, kartonów i ulotek Produktu firma utylizacyjna dokona kontroli zgodności numerów serii podanych na opakowaniach i wyniki tej kontroli zamieści na formularzu utylizacyjnym
- f) W procesie odbioru zużytych fiolek, kartonów i ulotek Produktu zobowiązany jest uczestniczyć przedstawiciel Kupującego. Przedstawiciel ten zobowiązany jest również do sygnowania swoim podpisem formularza utylizacyjnego po sprawdzeniu poprawności jego wypełnienia.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na dopisanie powyższego w projekcie umowy dotyczącym pakietu nr 12. Dodatkowy paragraf zostanie wprowadzony do umowy na etapie jej sporządzania.

Pytanie 2 – dot. pakietu 12

Prosimy o wydłużenie terminu płatności do 120 dni.

Odpowiedź:

Zapisy projektu umowy pozostają bez zmian.

Pytanie 3 – dot. umowy

Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisu w paragrafie § 5 pkt 4.

Stan majątkowy Zamawiającego nie powinien mieć wpływu na zapłatę wynagrodzenia wykonawcy za zrealizowane dostawy.

Odpowiedź:

Zapisy projektu umowy pozostają bez zmian.

Pytanie 4 – dot. umowy

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu w paragrafie § 6 na:

1. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne w przypadku nieterminowych dostaw bądź odmowy dostaw w wysokości **0,1 %** wartości brutto zamówienia częściowego za każdy dzień niedotrzymania terminu w wykonaniu niniejszej umowy ponad termin określony w § 2 ust. 1.
2. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne w przypadku nie dokonania wymiany towaru wadliwego na towar bez wad (po uprzedniej reklamacji przez Zamawiającego) w wysokości **0,1 %** wartości brutto zamówienia częściowego za każdy dzień niedotrzymania terminu w wykonaniu niniejszej umowy ponad termin określony w § 3 ust. 7.
3. W przypadku niedotrzymania terminu w dostawie towaru o ponad 1 dzień roboczy Zamawiający, po uprzednim zawiadomieniu Wykonawcy (faksem, pisemnie lub e-mailem), ma prawo zakupić towar na rynku i odmówić przyjęcia spóźnionej dostawy. W tym przypadku Wykonawca zobowiązany jest do pokrycia ewentualnej różnicy pomiędzy cenami wynikającymi z niniejszej umowy a cenami zakupionych przez Zamawiającego towarów oraz do zapłaty kary umownej w wysokości **0,1 %** wartości brutto zamówienia zrealizowanego przez Zamawiającego u innego dostawcy, za każdy dzień opóźnienia ponad termin określony w § 2 ust. 1.
4. Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu karę umowną w wysokości **5%** wartości brutto umowy, określonej w § 1 ust. 4 w przypadku odstąpienia przez Zamawiającego od niniejszej umowy z przyczyn, o których mowa w ust. 5 lub § 4.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody. Wysokość kary umownej w § 6 ust. 1-4 projektu umowy nie może być uznana jako wygórowana lub naruszająca równość stron w umowie. Analizując szkodę Zamawiającego należy podkreślić, iż Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 14 kwietnia 2005 r., II CK 626/04 wskazał, iż pojęcie szkody rozumie się szeroko w sposób obejmujący wszelkie negatywne konsekwencje niewykonania zobowiązania. Nadto zgodnie z orzecznictwem kara umowna stanowi nie tylko surogat odszkodowania, jej celem może być również skłonienie dłużnika do prawidłowego wykonania swego zobowiązania (tak: KIO w wyroku z dnia 30 czerwca 2010 r. KIO/UZP 1189/10, Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 8 sierpnia 2008 r. V CSK 85/08).

Pytanie 5 – dot. umowy

Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisu w paragrafie § 6 pkt 5:

„Zamawiający może odstąpić od przedmiotowej umowy w przypadku niezrealizowania przez Wykonawcę w terminie trzech kolejnych zamówień. Oświadczenie o odstąpieniu od umowy może być złożone w terminie 2 miesięcy, od dnia upływu terminu zrealizowania trzeciego kolejnego zamówienia.”

Odpowiedź:

Zapisy projektu umowy pozostają bez zmian.

Pytanie 6 – dot. umowy

Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisu w paragrafie § 6 pkt 6:

„Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 5.000 zł, w przypadku braku dokumentu odmowy (o którym mowa w § 3 ust. 1 pkt 5) lub w przypadku złożenia dokumentu odmowy (o którym mowa w § 3 ust. 1 pkt 5) niezgodnego ze stanem faktycznym dostawy, której dokument dotyczy.”

Alternatywnie o zmianę na:

Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 1.000 zł, w przypadku braku dokumentu odmowy (o którym mowa w § 3 ust. 1 pkt 5) lub w przypadku złożenia dokumentu odmowy (o którym mowa w § 3 ust. 1 pkt 5) niezgodnego ze stanem faktycznym dostawy, której dokument dotyczy.

Odpowiedź:

Zapisy projektu umowy pozostają bez zmian.

Pytanie 7 – dot. umowy

Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisu w paragrafie § 6 pkt 10:

„Za towar niedostarczony w terminie (nieterminową dostawę) uznaje się także towar, który nie spełnia warunków określonych w § 1 ust. 1, § 1 ust. 6 oraz § 3 ust. 1 i 2 niniejszej umowy lub towar uszkodzony.”

W przypadku otrzymania przez Zamawiającego towaru uszkodzonego Zamawiający powinien złożyć wykonawcy pisemną reklamację.

Odpowiedź:

Zapisy projektu umowy pozostają bez zmian.

Pytanie 8 – dot. pakietu nr 6

Czy Zamawiający wyraża zgodę na złożenie oferty na potas w postaci kapsułek o przedłużonym uwalnianiu 315 mg jonów potasu (600 mg chlorku potasu) x 100 kapsułek?

Lek Kaldyum ma postać kapsułek o przedłużonym uwalnianiu.

Kapsułka zawiera mieszaninę jasnoniebieskich i białych lub prawie białych peletek zapewniających przedłużone uwalnianie chlorku potasu.

Po rozpadzie kapsułki, peletki ulegają rozproszeniu w treści pokarmowej i stopniowo uwalniają substancję czynną w trakcie przechodzenia przez przewód pokarmowy. **Chroni to przed osiągnięciem nadmiernie wysokiego miejscowego stężenia chlorku potasu i zmniejsza niepożądane działania na przewód pokarmowy.**

Lek Kaldyum może być podany pacjentom z trudnościami w polykaniu, ponieważ zgodnie z ChPL kapsułkę można otworzyć i wymieszać peletki z pokarmem lub płynem [...].

Lek Kaldyum nie zawiera laktozy, a więc przy jego stosowaniu zmniejszone jest ryzyko działań niepożądanych u pacjentów z nietolerancją laktozy. Okres ważności leku Kaldyum to **4 lata**.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody i podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 9 – dot. § 1 ust. 3 wzoru umowy - termin ważności

Proszę o wyjaśnienie, dlaczego w przypadku umowy, która zostanie zawarta na czas 12 miesięcy, Zamawiający przewidując sukcesywne dostawy, czyli nie przewidując przechowywania produktów w aptece szpitalnej/magazynie, jednocześnie wymaga od Zamawiającego dostarczenia produktów o ważności minimum 12 miesięcy od daty dostawy (§ 1 ust. 3 Wzoru umowy)? W związku z nadmiernym wymogiem w stosunku do zapisów SIWZ, czy Zamawiający skróci termin ważności dostarczanych produktów do minimum 6 miesięcy od dnia dostarczenia towaru? Jeśli nie, proszę o wyjaśnienie, czy za uprzednią zgodą Zamawiającego istnieje możliwość dostarczenia produktów z terminem ważności krótszym niż wymagany?

Odpowiedź:

Zamawiający nie zmienia zapisów projektu umowy, dopuszcza możliwość dostarczenia produktów z krótszym terminem, po uzyskaniu przez Wykonawcę każdorazowej zgody Zamawiającego.

Pytanie 10 – dot. § 6 ust. 4 wzoru umowy – kary umowne

Czy Zamawiający zgodzi się w § 6 ust. 4 wzoru umowy na zmianę kary umownej wynoszącej 10% wartości brutto umowy, określonej w § 1 ust. 4 w przypadku odstąpienia przez Zamawiającego od niniejszej umowy z przyczyn, o których mowa w ust. 5 lub § 4, 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 nie wyraża zgody. Wysokość kary umownej w § 6 ust. 4 wzoru umowy nie może być uznana jako wygórowana lub naruszająca równość stron w umowie. Analizując szkodę Zamawiającego należy podkreślić, iż Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 14 kwietnia 2005 r., II CK 626/04 wskazał, iż pojęcie szkody rozumie się szeroko w sposób obejmujący wszelkie negatywne konsekwencje niewykonania zobowiązania. Nadto zgodnie z orzecznictwem kara umowna stanowi nie tylko surogat odszkodowania, jej celem może być również skłonienie dłużnika do prawidłowego wykonania swego zobowiązania (tak: KIO w wyroku z dnia 30 czerwca 2010 r. KIO/UZP 1189/10, Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 8 sierpnia 2008 r. V CSK 85/08).

Pytanie 11 – dot. umowy

Proszę o potwierdzenie, że w razie wystąpienia takich okoliczności jak: utrata statusu refundacyjnego leku, 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:

Wszelkie okoliczności jakie wystąpią w toku realizacji umowy będą oceniane w oparciu stan faktyczny oraz przepisy prawa (m.in. art. 355 § 2 k.c.). W przypadku uznania przez Zamawiającego, że Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności (przy uwzględnieniu art. 355 § 2 k.c.) za zaistniałą sytuację skutkującą brakiem możliwości dostarczenia towaru - sankcje przewidziane w umowie nie będą nakładane.

Pytanie 12 – dot. umowy

Czy Zamawiający wykreśli zapis par. 3.1.5? System nie generuje automatycznych oświadczeń iż zamówienie zostało zrealizowane częściowo, potwierdzeniem tego jest wystawiona faktura VAT lub

procedura reklamacyjna. Informacja o braku leku generowana jest w odpowiedzi na złożone zamówienie.

Odpowiedź:

Zgodnie z § 3 ust. 1 pkt 5 projektu umowy Zamawiający wymaga dokumentu odmowy w przypadku braku realizacji lub częściowej realizacji zamówienia. Nie wymaga potwierdzenia realizacji.

Pytanie 13 – dot. umowy

Czy Zamawiający wykreślił par. 5.3? jest to dodatkowy obowiązek Wykonawcy spowodowany nienależytym wykonaniem umowy przez Zamawiającego.

Odpowiedź:

Zapisy projektu umowy pozostają bez zmian.

Pytanie 14 – dot. umowy

Czy Zamawiający wykreślił zapis par. 6.6? określona tam kara umowna, abstrahując od podstawy jej naliczenia (vide pytanie do par. 3.1.5) jest rażąco wygórowana.

Odpowiedź:

Zapisy projektu umowy pozostają bez zmian.

Pytanie 15 – dot. pakietu nr 1

Zamawiający w pakiecie nr 1 wskazał dawkę 500 mg. Uprzejmie informujemy iż ww. dawka nie jest dostępna. Czy Zamawiający miał na myśli produkt leczniczy Alectinib w dawce **150 mg** kapsułki twarde x 224 szt.?

Odpowiedź:

Zamawiający miał na myśli produkt leczniczy Alectinib w dawce 150 mg kapsułki twarde x 224 szt.

Pytanie 16 – dot. 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. 2 umowy. Czy z związku z tym, Zamawiający odstąpi od tych zapisów w umowie?

Odpowiedź:

Zgodnie z wyrokiem KIO z dnia 10 listopada 2010 r. Zamawiający ma prawo opisać swoje potrzeby w taki sposób, aby przedmiot zamówienia spełniał jego oczekiwania i zaspakajał jego potrzeby. Zgodnie natomiast z wyrokiem KIO z dnia 9 kwietnia 2010 r. KIO/UZP 352/10 „nie można oczekiwać, iż zlecający usługę świadczoną w dłuższym okresie czasu, a nie na przykład jednorazowo, będzie w stanie określić minimalną ilość towarów, których transportu podejmuje się wykonawca”.

Pytanie 17 – dot. umowy

Do treści §1 ust.3 projektu umowy. Skoro Zamawiający przewiduje dostawy sukcesywne, zgodne z bieżącym zapotrzebowaniem, czyli nie przewiduje konieczności dłuższego przechowywania zamówionych produktów w magazynie apteki szpitalnej, to dlaczego wyznacza warunek 12-miesięcznego okresu ważności zamówionych towarów? Wskazujemy przy tym, że zgodnie z Prawem farmaceutycznym produkty lecznicze do ostatniego dnia terminu ważności są pełnowartościowe i dopuszczone do obrotu. W związku z powyższym prosimy o dopisanie do §1 ust. 3 projektu umowy następującej treści: "..., dostawy produktów z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w

wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę na nie musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego."

Odpowiedź:

Zamawiający nie zmienia zapisów projektu umowy, dopuszcza możliwość dostarczenia produktów z krótszym terminem, po uzyskaniu przez Wykonawcę każdorazowej zgody Zamawiającego.

Pytanie 18 – dot. umowy

Czy w związku z tym, iż przedmiotem przetargu są produkty znane Zamawiającemu i zamawiane już we wcześniejszych postępowaniach, możliwe będzie odstępianie od wymogu zawartego w §3 ust.1 projektu umowy, obligującego wykonawcę do dostarczenia dokumentów wymaganych przez prawo lub wprowadzenie zapisu o konieczności dostarczenia ww. dokumentów w terminie np. 5 dni, na każde żądanie Zamawiającego?

Odpowiedź:

Zapisy projektu umowy pozostają bez zmian.

Pytanie 19 – dot. umowy

Do §3 ust. 1 pkt 5) i §6 ust. 6 projektu umowy. Ponieważ informacja o braku realizacji leku generuje się automatycznie na platformie "Pharmbook", która jest dla Państwa dostępna, to prosimy o zrezygnowanie z obowiązku doręczenia przez Wykonawcę przy każdej dostawie oświadczenia czy zamówienie częściowe zostało dostarczone w całości, a w przypadku niezrealizowania zamówienia częściowego w całości, wskazanie w treści oświadczenia jakie produkty nie zostały dostarczone. Jednocześnie prosimy o usunięcie zapisu §6 ust. 6 projektu umowy, w którym jest mowa o nałożeniu zbyt wygórowanej kary na wykonawcę, na okoliczność braku dostarczenia w/w oświadczenia lub złożenia oświadczenia niezgodnego ze stanem faktycznym.

Odpowiedź:

Zapisy projektu umowy pozostają bez zmian. Informacja o braku realizacji generowana automatycznie spełnia ww. wymogi.

Pytanie 20 – dot. umowy

Do §5 ust.3 projektu umowy. Prosimy o zmianę zapisu poprzez nadanie mu brzmienia: "Wykonawca ma prawo do negocjowania terminu zapłaty ewentualnych zaległości płatniczych Zamawiającego".

Odpowiedź:

Zapisy projektu umowy pozostają bez zmian.

Pytanie 21 – dot. umowy

Do §5 ust. 4 projektu umowy. Mając na uwadze konieczność potwierdzenia znajomości kondycji finansowej Zamawiającego jako podmiotu działającego w branży medycznej, o czym mowa w §5 ust. 4, wnosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie czy w związku z koniecznością złożenia takiej deklaracji, Zamawiający umożliwi Wykonawcom dostęp do ksiąg rachunkowych, dokumentów finansowych i innych dokumentów pozwalających Wykonawcom lub też w inny sposób da możliwość na powzięcie wiedzy na temat stanu finansowego Zamawiającego? Prośbę o dostęp uzasadniamy faktem, że złożenie oświadczenia o wskazanej treści, wyłącznie w oparciu o powszechną znajomość kondycji finansowej podmiotów szpitalnych, byłoby oświadczeniem nieskutecznym i nieprawdziwym.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż „złym stanem majątkowym” w rozumieniu wskazanego w § 5 ust. 4 projektu umowy art. 490 § 2 k.c. określa się m.in. niewystarczającą ilość środków stwarzającą możliwość braku spełnienia konkretnego świadczenia wzajemnego w terminie. Zły stan majątkowy, Copernicusa podobnie jak innych Szpitali jest powszechnie znany i wynika ze zbyt niskiego finansowania świadczeń medycznych przez NFZ w

oparcu o limity niedostosowane do rzeczywistych potrzeb i nie zabezpieczających pokrycia obowiązkowych wydatków i kosztów udzielanych świadczeń medycznych. Brak jest podstaw, aby do określenia „złego stanu majątkowego” dla potrzeb art. 490 § 2 k.c. niezbędny był dostęp do ksiąg rachunkowych, dokumentów finansowych i innych dokumentów.

Pytanie 22 – dot. umowy

Do §6 ust.1 projektu umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kar umownych za niedostarczenie w terminie zamówionej partii towaru poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 0,5% dziennie liczonej od wartości nie dostarczonego w terminie zamówienia?

Odpowiedź:

Zapisy projektu umowy pozostają bez zmian. "Analizując szkodę Zamawiającego należy podkreślić, iż Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 14 kwietnia 2005 r., II CK 626/04 wskazał, iż pojęcie szkody rozumie się szeroko w sposób obejmujący WSZELKIE negatywne konsekwencje niewykonania zobowiązania. Nadto zgodnie z orzecznictwem kara umowna stanowi nie tylko surogat odszkodowania, jej celem może być również skłonienie dłużnika do prawidłowego wykonania swego zobowiązania (tak: KIO w wyroku z dnia 30 czerwca 2010 r. KIO/UZP 1189/10, Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 8 sierpnia 2008 r. V CSK 85/08)".

Pytanie 23 – dot. umowy

Do treści §6 ust.1 projektu 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 na proponowaną modyfikację postanowień projektu umowy. Uprawnienie do powstrzymania się ze świadczeniem nie przysługuje Wykonawcy z uwagi na treść § 5 ust. 4 projektu umowy.

Pytanie 24 – dot. umowy

Do §6 ust.2 projektu umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kar umownych za niedostarczenie w terminie zamówionej partii towaru podlegającej reklamacji poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 0,5% dziennie liczonej od wartości nie dostarczonego w terminie reklamowanego zamówienia?

Odpowiedź:

Zapisy projektu umowy pozostają bez zmian.

Pytanie 25 – dot. umowy

Do treści §6 ust.3 projektu 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 na proponowaną modyfikację postanowień projektu umowy. Uprawnienie do powstrzymania się ze świadczeniem nie przysługuje Wykonawcy z uwagi na treść § 5 ust. 4 projektu umowy.

Pytanie 26 – dot. umowy

Do treści §6 ust.3 projektu umowy. Prosimy wykreślenie zapisu w części dotyczącej naliczenia dodatkowej kary umownej przez Zamawiającego, gdyż wcześniejsza część wskazanego zapisu przy dokonaniu zakupu zastępczego zobowiązuje już Zamawiającego do pokrycia różnicy w cenie pomiędzy ceną wynikającą z umowy, a ceną jaką zapłaci Zamawiający u innego Wykonawcy.

Odpowiedź:

Zapisy projektu umowy pozostają bez zmian.

Pytanie 27 – dot. umowy

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów umowy w §6 ust.4 poprzez zapis o ewentualnej karze za odstąpienie od umowy w wysokości 10% wartości brutto NIEZREALIZOWANEJ części przedmiotu umowy?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody. Wysokość kary umownej w § 6 ust. 4 wzoru umowy nie może być uznana jako wygórowana lub naruszająca równość stron w umowie. Analizując szkodę Zamawiającego należy podkreślić, iż Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 14 kwietnia 2005 r., II CK 626/04 wskazał, iż pojęcie szkody rozumie się szeroko w sposób obejmujący wszelkie negatywne konsekwencje niewykonania zobowiązania. Nadto zgodnie z orzecznictwem kara umowna stanowi nie tylko surogat odszkodowania, jej celem może być również skłonienie dłużnika do prawidłowego wykonania swego zobowiązania (tak: KIO w wyroku z dnia 30 czerwca 2010 r. KIO/UZP 1189/10, Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 8 sierpnia 2008 r. V CSK 85/08).

Pytanie 28 – dot. umowy

Czy w stosunku do Zamawiającego na chwilę obecną aktualizują się przesłanki „niewypłacalności” oraz „zagrożenia niewypłacalnością” w rozumieniu art. 6 ustawy z dn. 1.01.2016r. – Prawo restrukturyzacyjne (Dz.U.2015.978 z późn. zm.) oraz art. 10 ustawy z dn. 28.02.2003r. – Prawo upadłościowe (Dz.U.60.535 z późn. zm.)? Czy według wiedzy Zamawiającego w/w przesłanki staną się aktualne w okresie od chwili obecnej do zakończenia umowy zawartej na skutek niniejszego postępowania?

Odpowiedź:

Wobec Zamawiającego nie aktualizują się przesłanki „niewypłacalności” oraz „zagrożenia niewypłacalnością” w rozumieniu art. 6 ustawy z dn. 1.01.2016 r. – Prawo restrukturyzacyjne (Dz.U.2015.978 z późn. zm.) oraz art. 10 ustawy z dn. 28.02.2003r. – Prawo upadłościowe (Dz.U.60.535 z późn. zm.). Według wiedzy Zamawiającego w/w przesłanki nie staną się aktualne w okresie od chwili obecnej do zakończenia umowy zawartej na skutek niniejszego postępowania.

Pytanie 29 – dot. umowy

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na ustanowienie ze swojej strony zabezpieczeń cywilnoprawnych prawidłowego wykonania umowy przetargowej, w jednej z następujących postaci:

- cesji na zabezpieczenie w Narodowym Funduszu Zdrowia;
- weksla in blanco wraz z deklaracją;
- poręczenia podmiotu trzeciego, np. wspólnika lub organu założycielskiego;
- zabezpieczenia rzeczowego np. zastawu rejestrowego

lub w jakiegokolwiek innej formie stanowiącej zabezpieczenie wiarygodności Wykonawcy skuteczne w przypadku ewentualnego otwarcia w stosunku do Zamawiającego postępowania restrukturyzacyjnego lub upadłościowego? Celem wyjaśnienia powyższego zapytania zwracamy uwagę na ogromne ryzyko Wykonawcy związane z potencjalnym ogłoszeniem postępowania restrukturyzacyjnego lub upadłościowego wobec Zamawiającego, polegające m.in. na niemożliwości odzyskania (w całości lub w części) należności objętych masą sanacyjną. W razie odmownej odpowiedzi, prosimy o jej

uzasadnienie i wskazanie, czy w toku trwania umowy przetargowej Zamawiający zamierza korzystać z narzędzi przewidzianych w ustawie z dn. 1.01.2016r. – Prawo restrukturyzacyjne (Dz.U.2015.978 z późn. zm.) i ustawie z dn. 28.02.2003r. – Prawo upadłościowe (Dz.U.60.535 z późn. zm.).

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na ustanowienie ze swojej strony zabezpieczeń cywilnoprawnych prawidłowego wykonania umowy przetargowej.

Zamawiający na podstawie art. 38 ust. 4 Pzp modyfikuje treść SIWZ w w/w zakresie oraz zgodnie ze zmodyfikowanymi załącznikami, wskazanymi poniżej. Wszelkie wyjaśnienia, dopuszczenia i zmiany SIWZ stanowią integralną część SIWZ, należy je uwzględnić i zaznaczyć przy sporządzaniu oferty.

Jednocześnie, Zamawiający przedłuża termin składania ofert do dnia 15.11.2019 r. do godziny 10:00. Otwarcie ofert w tym samym dniu o godzinie 11:00.

W związku z odpowiedziami Zamawiający dokonuje się zmian w Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w:

1. w § XIV. pkt 2 SIWZ - MIEJSCE I TERMIN SKŁADANIA I OTWARCIA OFERT

2. Termin składania ofert upływa dnia **15.11.2019 r.** o godz. 10.00.

2. Formularzu asortymentowo-cenowym – zał. nr 1 do SIWZ.

W ZAŁĄCZENIU DO NINIEJSZYCH WYJAŚNIEŃ – DOKUMENTY PO ZMIANACH:

- Zał. 1 do SIWZ- PO ZMIANACH.

***Zatwierdzam
Wiceprezes ds. ekonomicznych***

Piotr Wróblewski

Sporządził Sekretarz komisji – Magdalena Czerniawska