



Kielce 27.04.2021 r.

Do uczestników postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym na sukcesywne dostawy leku stosowanego w programie lekowym „LECZENIE CHOROBY FABRY`EGO” dla Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego w Kielcach.  
znak sprawy EZ/55/2021/AŁD

## WYJAŚNIENIA TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Zamawiający działając na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 2019 z późn. zm.), udziela wyjaśnień na wnioski Wykonawców o wyjaśnienia treści Specyfikacji Warunków Zamówienia złożone w Postępowaniu.

### Pytanie nr 1

Do §9 ust. 1 pkt 2 lit. a) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów umowy w §9 ust. 1 pkt 2 lit. a) poprzez zapis o ewentualnej karze za odstąpienie od umowy w wysokości 10% wartości NIEZREALIZOWANEJ części przedmiotu umowy?

Odpowiedź:

**Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.**

### Pytanie nr 2

Do §9 ust. 1 pkt 2 lit. b) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę §9 ust.1 pkt 2 lit. b) wzoru umowy w taki sposób, aby kara umowna zastrzeżone na wypadek opóźnienia w realizacji zamówienia była wyłącznie proporcjonalne do wartości części zamówienia zrealizowanej z opóźnieniem - bez szytywnej kary, tj. 500 zł i wynosiła np. 1% wartości tej części za każdy rozpoczęty dzień zwłoki? Wskazujemy przy tym, że wysokość ww. kary umownej możliwej do naliczenia przez Zamawiającego (500 zł za każdy dzień zwłoki) nie zostaje uzależniona ani od realnej wartości niezrealizowanej terminowo części zamówienia, czy od poniesionej przez Zamawiającego szkody, ani też od żadnych innych obiektywnych czynników. W konsekwencji, taki sposób naliczania budzi zastrzeżenia Wykonawcy z uwagi na fakt, iż może być on dotknięty sankcją nieważności na podstawie art. 3531 Kodeksu cywilnego - ze względu na sprzeczność z naturą stosunku zobowiązaniowego. Reasumując, ww. sankcja wynikająca z proponowanej treści umowy nie spełnia zasadniczego celu, dla którego jest wprowadzona i uwzględnia jedynie represyjną funkcję kar umownych. Mając na uwadze powyższe, Wykonawca wnosi o zmianę wspomnianego zapisu, aby był on zgodny z reżimem prawa cywilnego.

Odpowiedź:

**Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.**

### Pytanie nr 3

Do §9 ust. 1 pkt 2 lit. c) wzoru umowy: Mając na uwadze argumentację jak powyżej prosimy o odpowiedź czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kary umownej za niedostarczenie w terminie zamówionej partii towaru pozbawionej wad, braków lub niezgodności z umową, poprzez wprowadzenie kary w wysokości 1% wartości części towaru podlegającego wymianie lub uzupełnieniu, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki?

Odpowiedź:

**Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę. W ocenie Zamawiającego wysokości i zasady naliczania kar umownych służą należytemu zabezpieczeniu realizacji niniejszej umowy. Terminowość**



wykonania niniejszej umowy ma niebagatelne znaczenie dla procesu udzielania świadczeń opieki zdrowotnej.

**Pytanie nr 4**

Do §9 ust. 1 pkt 2 lit. d) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego zaproponowanej kary umownej poprzez obniżenie jej wymiaru do wysokości 150,00 zł za stwierdzone uchybienie?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

**Pytanie nr 5**

Do §9 ust. 3 wzoru umowy prosimy o dodanie słów: „..., z tym zastrzeżeniem, że potrącana kara umowna będzie miała charakter bezsporny oraz wymagalny, a możliwość dokonania potrącenia będzie wynikała z aktualnie oraz powszechnie obowiązujących norm prawnych.”

**Odpowiedź:**

Zamawiający wprowadza ww. zapis do załącznika nr 3 – projektowane postanowienia umowy w sprawie zamówienia publicznego.

**Pytanie nr 6**

Do §12 ust. 2 lit. a) 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 rażąco strata 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 wyraża zgodę w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy, na wyłączenie tego produktu z umowy bez konieczności ponoszenia kary przez Wykonawcę z zastrzeżeniem § 12 pkt 2 lit. a).

**Pytanie nr 7**

§3 ust. 5 – Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie leku z terminem ważności wynoszącym minimum 6 miesięcy od dnia jego wydania?

**Odpowiedź:**

Tak, Zamawiający wyraża zgodę na zaoferowanie leku z terminem ważności wynoszącym minimum 6 miesięcy od dnia jego wydania Zamawiającemu tylko w przypadku uzyskania przez Wykonawcę pisemnej zgody od Zamawiającego, § 3 pkt 6 z załącznika nr 3 – projektowane postanowienia umowy w sprawie zamówienia publicznego.

**Pytanie nr 8**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na uzupełnienie zapisu przyszłej umowy o treść: „W razie wystąpienia nieprzewidzianych i niezależnych od Wykonawcy okoliczności takich jak: utrata statusu refundacyjnego leku, wstrzymanie sprzedaży lub wycofanie produktu leczniczego z obrotu decyzją Głównego Inspektora Farmaceutycznego, zaprzestanie produkcji, skutkujących uniemożliwieniem realizacji umowy przez Wykonawcę, przy jednoczesnym udokumentowanym braku możliwości dostarczenia przez Wykonawcę lub innego dostawcę przedmiotu umowy lub towaru równoważnego/odpowiednika, strony mają prawo do odstąpienia od umowy za porozumieniem stron.” W przypadku braku zgody na powyższy zapis, jakie działania Zamawiający zamierza podjąć w razie wystąpienia wymienionych okoliczności? Z uwagi na to, iż Wykonawca, prowadzi hurtownię tzw. producencką, a nie pełnoprofilową co oznacza, że nie może dostarczyć produktów innych niż te, które pozostają w jego portfolio i do których dostarczenia zobowiązuje się w złożonej ofercie wskazując nazwę handlową produktu, więc faktycznie nie ma możliwości dostarczenia odpowiednika równoważnego. Wykonawca zwraca



Wojewódzki Szpital Zespolony w Kielcach

25-736 Kielce, ul. Grunwaldzka 45

tel: 41/36-71-301, fax: 41/34-50-623

e-mail: [szpital@wszkielce.pl](mailto:szpital@wszkielce.pl)

[www.wszkielce.pl](http://www.wszkielce.pl)



również uwagę, że dystrybucja leków może następować bezpośrednio do szpitali, a to oznacza, że nie istnieją zapasy produktów u innych podmiotów. Stąd, nie będzie możliwe skorzystanie z zakupu przedmiotu umowy u innego Sprzedawcy. Niemożliwy może okazać się również zakup przez Zamawiającego odpowiednika leku, ponieważ na rynku może nie być produktów z tą samą substancją czynną w tej samej postaci, spełniających wymogi równoważności.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanej zmiany. Należy wskazać, iż każdorazowo w razie zaistnienia okoliczności nieprzewidzianych w chwili zawarcia umowy, Strony mogą zastosować klauzulę z art. 357<sup>1</sup> Kodeksu Cywilnego. Ryzyko o którym mowa jest w pytaniu stanowi wyłączone ryzyko wykonawcy, z którym powinien liczyć się w chwili składania oferty i następczego zawarcia umowy.

**Pytanie nr 9**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na uzupełnienie zapisu przyszłej umowy o klauzulę antykorupcyjną o treści: „Strony zobowiązują się, że ani Strony ani ich pracownicy lub przedstawiciele (i) nie będą oferować, dokonywać, obiecywać, autoryzować ani akceptować jakichkolwiek płatności lub przekazywać żadnych korzyści majątkowych, w tym między innymi łapówek, bezpośrednio lub pośrednio, urzędnikom państwowym, organom regulacyjnym ani nikomu innemu w celu wpływania, wywoływania bądź nagradzania działania, zaniechania lub wydania decyzji w celu zagwarantowania nieuzasadnionej korzyści lub uzyskania bądź zachowania źródła przychodów (ii) będą stosować się do wszelkich praw antykorupcyjnych i innych pokrewnych regulacji. Strony oraz ich pracownicy lub przedstawiciele nie będą dokonywać płatności ani ofiarować upominków osobom trzecim, w związku z wykonywaniem Umowy. Każda ze Stron jest zobowiązana do niezwłocznego powiadomienia drugiej Strony o naruszeniu postanowień niniejszego ustępu”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanego zapisu. Sytuacje wskazane w treści projektu zapisu stanowią de facto inkorporacje przepisów z Kodeksu Karnego.

Wskazane powyżej zmiany i wyjaśnienia treści Specyfikacji są wiążące i stanowią jej integralną część. Pozostałe warunki Specyfikacji pozostają bez zmian.

*Komunikacja Zamawiającego z Wykonawcami w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego odbywa się za pośrednictwem formularza dostępnego na ePUAP oraz udostępnionego przez miniPortal formularza do komunikacji lub za pośrednictwem poczty elektronicznej na adres e-mail [anna.dobrowolska@wszkielce.pl](mailto:anna.dobrowolska@wszkielce.pl)*

KIEROWNIK  
Działu Zamówień Publicznych

*mgr Sebastian Szaniawski*

Dział Zamówień Publicznych

*Anna Lecha-Dobrowolska*  
INSPEKTOR

DYREKTOR  
Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego  
w Kielcach  
*Bartosz Stemplewski*

Dział Zamówień Publicznych  
tel. 41/30-33-517 fax. 41/366-00-14  
e-mail. [anna.dobrowolska@wszkielce.pl](mailto:anna.dobrowolska@wszkielce.pl)

