



Kielce 15. 12. 24 r.

EZ/227/2024/AŁD

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na podstawie art. 132 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz.U. z 2024 r. poz. 1320 ze zm.) pn. „Sukcesywne dostawy Leków Refundowanych w Programach Lekowych dla Apteki Szpitalnej Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego w Kielcach”.

## WYJAŚNIENIA TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Zamawiający działając na podstawie art. 135 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz. U. z 2024 r. poz. 1320 ze zm.), udziela wyjaśnień na wnioski Wykonawców o wyjaśnienia treści Specyfikacji Warunków Zamówienia złożone w Postępowaniu.

### Pytanie nr 1

Dotyczy § 10 ust. 1 pkt 2 a) wzoru umowy - Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie kar umownych za odstąpienie od umowy przez którąkolwiek ze Stron z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy z 10% na 5% oraz wskazanie jako podstawy do ustalenia wysokości kary umownej wartość niezrealizowanej części umowy? W przypadku zrealizowania zgodnie z umową znacznej części zamówienia, kara naliczana od całości umowy jest wyraźnie zawyżona.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

### Pytanie nr 2

Dotyczy § 10 ust. 1 pkt 2 b) wzoru umowy - Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie kar umownych za zwłokę w dostawie towaru zgodnego z umową z 300,00 zł na 50,00 zł licząc za każdy dzień zwłoki ponad termin określony w umowie?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

### Pytanie nr 3

Dotyczy § 10 ust. 1 pkt 2 c) wzoru umowy - Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie kar umownych za zwłokę w usunięciu wad, braków lub niezgodności towaru z umową, stwierdzonych w okresie gwarancji/rękojmi ze 100,00 zł na 50,00 zł licząc za każdy dzień zwłoki ponad termin określony w umowie?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

### Pytanie nr 4

Dotyczy § 10 ust. 1 pkt 2 d) - Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie kar umownych w razie niestaranego lub niezgodnego z umową wykonania dostaw w zakresie opakowania towaru, transportu w warunkach niezgodnych z zaleceniami producenta, dostawy towaru z krótszym niż 12 miesięcy okresem przydatności do użycia ze 100,00 zł na 50,00 zł każdorazowo za stwierdzone uchybienie?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

### Pytanie nr 5

Do §7 ust. 1-11 wzoru umowy. Prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o postanowienia §7 ust. 1-11 wzoru umowy, zarówno Wykonawca jak i Zamawiający nabędą uprawnienie do rozwiązania w tej części umowy za porozumieniem stron, z zachowaniem jednomiesięcznego okresu wypowiedzenia, bez obowiązku ponoszenia z tego tytułu kar umownych.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**



**Pytanie nr 6**

Do §9 ust. 1 wzoru umowy: Prosimy o dopisanie słów: „(...) z tym zastrzeżeniem, że okres gwarancji nie będzie dłuższy niż termin ważności poszczególnych asortymentów będących przedmiotem umowy.”.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie nr 7**

Do §10 ust. 1 pkt 2 lit. a) oraz 10 ust. 1 pkt 1 lit. a) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę sposobu obliczania kary za odstąpienie od umowy, w ten sposób, aby wynosiła ona 10% wartości NIEZREALIZOWANEJ części przedmiotu umowy?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie nr 8**

Do §10 ust. 1 pkt 2 lit. b) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę §10 ust. 1 pkt 2 lit. b) w taki sposób, aby kara umowna zastrzeżona na wypadek opóźnienia w realizacji zamówienia była wyłącznie proporcjonalna do wartości części zamówienia zrealizowanej z opóźnieniem - bez sztywnej kary, tj. 300,00 zł i wynosiła np. 0,5% wartości tej części za każdy rozpoczęty dzień zwłoki? Wskazujemy przy tym, że wysokość ww. kary umownej możliwej do naliczenia przez Zamawiającego (300,00 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.**

**Pytanie nr 9**

Do §10 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 0,5% wartości części towaru podlegającego wymianie lub uzupełnieniu, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie nr 10**

Do §10 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 50,00 zł za każde stwierdzone uchybienie?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie nr 11**

Do §13 ust.2 lit. d) projektu umowy. Prosimy o dopisanie: "...za obopólną zgodą w drodze aneksu do umowy".

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie nr 12**

Dotyczy § 10 ust. 1 pkt. 1a i 2a wzoru umowy – kary umowne

Czy Zamawiający zgodzi się w § 10 ust. 1 pkt. 1a i 2a wzoru umowy na zmianę kary umownej wynoszącej 10% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 6 ust. 1 umowy na karę wynoszącą 10% wynagrodzenia 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



prować 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.**

### Pytanie nr 13

#### § 3 Realizacja umowy

5. Wykonawca gwarantuje, iż dostarczony towar będzie miał co najmniej 12 miesięczny okres przydatności do użycia, Zamawiający w Pakiecie 91 wymaga zaoferowania Ravulizumabum (koncentrat do sporządzania roztworu do infuzji, 300mg, 1 fiol. 3 ml).

Jest to lek objęty dystrybucją kontrolowaną i każdorazowo jest zamawiany pod potrzeby konkretnego pacjenta w ramach Programu Lekowego, gdzie podania leków są wcześniej zaplanowane a pacjenci przychodzą na pode leku po wcześniejszym uzgodnieniu terminu z lekarzem/oddziałem lub poradnią/apteką.

W związku z powyższym zwracamy się do Zamawiającego z uprzejmą prośbą o skrócenie wymaganego terminu ważności dostarczanych leków do 6 miesięcy dla asortymentu zawartego w Pakiecie 91 oraz wprowadzenie modyfikacji do zapisów umowy poprzez dodanie do wzoru umowy dodatkowego zapisu o treści:

1. Termin ważności dostarczanych produktów leczniczych wynosi co najmniej 6 miesięcy.
2. Dostawy produktów leczniczych z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone i każdorazowo zgodę na nie musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Kupującego.
3. Dostawca gwarantuje Zamawiającemu przyjęcie zwrotu leków w przypadku upływu terminu ważności.

#### UZASADNIENIE:

Zgodnie z Prawem Farmaceutycznym produkty lecznicze do ostatniego dnia terminu ważności są pełnowartościowe i dopuszczone do obrotu. Zamawiający przewiduje dostawy sukcesywne, zgodne z bieżącym zapotrzebowaniem, czyli nie przewiduje konieczności dłuższego przechowywania zamówionych produktów w magazynie apteki szpitalnej. Ponadto Zamawiający oczekuje realizacji dostaw w krótkim terminie, w związku z tym Wykonawca musi posiadać spore zapasy magazynowe w różnych lokalizacjach, aby móc w krótkim terminie zrealizować wszystkie zamówienia.

Nadmieniamy, że w logistyce obowiązuje zasada FIFO (first in, first out). W pierwszej kolejności klientom dostarczane są produkty które najszybciej dotarły do magazynu. Ich selekcjonowanie na potrzeby przedmiotowej umowy powoduje perturbacje logistyczne, rodzi ryzyko nieterminowych dostaw, podczas gdy nie ma takiej obiektywnej konieczności ponieważ Zamawiający będzie bowiem składał zamówienia zgodnie z bieżącymi potrzebami, tylko i wyłącznie pod potrzeby konkretnych pacjentów włączonych do Programów Lekowych i wymagających podania leku.

**Odpowiedź: Zgodnie z zapisem § 3 Realizacja umowy ust. 6 - projektowanych postanowień umowy tj.: „Zamawiający dopuszcza możliwość dostawy przedmiotu zamówienia z terminem przydatności minimum 6 miesięcy tylko w przypadku uzyskania przez Wykonawcę pisemnej zgody od Zamawiającego”.**

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

KIEROWNIK  
Działu Zamówień Publicznych  
mgr Sebastian Szaniawski

Dział Zamówień Publicznych  
Anna Łęcka-Dobrowolska  
INSPEKTOR

DYREKTOR  
Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego  
w Kielcach  
Bartosz Stemplewski

Dział Zamówień Publicznych  
tel. 41/30-33-517  
anna.dobrowolska@wszkielce.pl

