



Białystok, dnia 4 stycznia 2022 r.

**Wykonawcy biorący udział w postępowaniu na  
dostawę płynów infuzyjnych do SP ZOZ WSPR  
w Białymstoku**

**EOP.332.32.21**

*DOTYCZY: postępowania na dostawę płynów infuzyjnych do SP ZOZ WSPR w Białymstoku*

**WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ**

Działając na podstawie art. 284 ust. 2 i ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo Zamówień Publicznych (Dz.U.2021.1129 t.j. z późn. zm.), w związku z prośbą o udzielenie wyjaśnień, dotyczących treści Specyfikacji Warunków Zamówienia, Zamawiający wyjaśnia:

**Pytanie 1**

Do rozdziału XVIII SWZ: Opis kryteriów wyboru oferty z podaniem ich wag i opis sposobu oceny ofert (w zakresie kryterium: termin dostawy): Mając na uwadze szczególnie okres w jakim będzie realizowana umowa (stan epidemii), a co za tym idzie konieczność zachowania szczególnych środków ostrożności, prosimy o zmianę kryterium oceny ofert, polegającego na określeniu terminu dostawy poprzez wydłużenie terminu minimalnego do 48 godzin od chwili złożenia zamówienia oraz odpowiednią zmianę terminu maksymalnego. Nadmieniamy przy tym, że przyjęcie przez Zamawiającego urealnionych, dostępnych dla większej ilości Wykonawców terminów dokonywania dostaw znacząco przyczyni się do wzrostu konkurencyjności w niniejszym postępowaniu, a tym samym korzystnie wpłynie na oferowane ceny.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 2**

Do rozdziału XVIII SWZ: Opis kryteriów wyboru oferty z podaniem ich wag i opis sposobu oceny ofert (w zakresie kryterium: termin przydatności do użycia towaru dłuższy niż 18 miesięcy od daty złożenia zamówienia): 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 minimum 12-miesięcznego okresu ważności zamówionych towarów przy jednoczesnym ustanowieniu kryterium przyznającego maksymalną ilość punktów Wykonawcy proponującemu ponad 18-miesięczny termin ważności? 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 zmianę brzmienia przedmiotowego kryterium, aby maksymalnie 10 pkt przyznawane było Wykonawcy, który zaproponuje ponad 12-miesięczny termin ważności przy jednoczesnym warunku, aby termin ten wynosił nie mniej niż 6 miesięcy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 3**

Do §2 ust. 8 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę fragmentu §2 ust. 8 wzoru umowy o treści: „...Zamawiający może zakupić towar na koszt Wykonawcy” na zdanie następujące:



„... Wykonawca zobowiązany będzie do pokrycia różnicy w cenie zakupu u innego dostawcy” Wykonawca wyjaśnia, że wyżej wskazane postanowienie pozostaje niezgodne z przepisami prawa, z utrwaloną doktryną i judykaturą. Zamawiający zastrzega sobie bowiem prawo do obciążenia Sprzedawcy pełnymi kosztami zakupu interwencyjnego, co w konsekwencji prowadzi do wypaczenia jego ustawowego uprawnienia. Przepis art. 479 k.c. uprawnia wierzyciela, w razie zwłoki dłużnika do nabycia na jego rzecz rzeczy tego samego gatunku, jednak z zastrzeżeniem, że „wierzyciel może żądać zwrotu kosztów nabycia zastępczego od dłużnika, a zarazem nie jest uprawniony do zapłaty dłużnikowi swojego świadczenia, prowadziłby do niesłusznego wzbogacenia tego wierzyciela.” (Kodeks cywilny, Komentarz, J.M. Kondek, red. K. Osajda, 2021 r.). Powyższe konsekwentnie potwierdza judykatura- Sąd Apelacyjny w wyroku z dnia 5 sierpnia 2016 r., sygn. akt: I ACa 322/16 wskazał, że: „Jeżeli nabycie rzeczy wynika z umowy wzajemnej, to po zrealizowaniu go przez wierzyciela, obowiązek dłużnika dotyczy kosztów nabycia, pomniejszonych o cenę, do której uregulowania zobowiązany byłby wierzyciel. Sąd Apelacyjny w Krakowie w kolejnym wyroku podsumował, że „Roszczenie o zapłatę kosztów, o jakich mowa w art. 479 KC, ma charakter odszkodowawczy. Odliczenie zaś od kosztów zakupu zastępczego ceny uzgodnionej między stronami stanowi uwzględnienie zasady compensatio lucri cum damno, gdyż stanowi uwzględnienie tego, co wierzyciel zaoszczędził nie świadcząc stronie pozwanej.” (wyrok z dnia 19 lutego 2020 r., sygn. akt: I AGa 29/19). Mając na uwadze powyższe, w celu wyeliminowania ryzyka nieważności (z uwagi na wprowadzenie do umowy niezgodnego z przepisami prawa postanowienia), Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę ww. zapisu jak powyżej.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę §2 ust. 8 wzoru umowy.

**Pytanie 4**

Do §2 ust. 5 wzoru umowy: Prosimy o dopisanie: "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 wyraża zgody.

**Pytanie 5**

Do §6 ust. 1 lit. a) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wysokości kary umownej zastrzeżonej w §6 ust. 1 lit. a) wzoru umowy w taki sposób, aby wynosiła ona 10% wartości brutto niezrealizowanej części umowy?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 6**

Do §6 ust. 1 lit. b) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wysokości kary umownej zastrzeżonej w §6 ust. 1 lit. b) wzoru umowy w taki sposób, aby wynosiła ona 10% wartości brutto niezrealizowanej części umowy?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody. Jednocześnie Zamawiający wskazuje, iż kara określona w § 6 ust. 1 lit.b będzie liczona za część dostawy od której odstąpiono.



### **Pytanie 7**

Do §6 ust. 1 lit. c) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wysokości kary umownej zastrzeżonej w §6 ust. 1 lit. c) wzoru umowy w taki sposób, aby wynosiła ona 0,2% wartości brutto nierealizowanej części dostawy za każdy dzień opóźnienia?

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

### **Pytanie 8**

Do §6 ust. 1 lit. d) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wysokości kary umownej zastrzeżonej w §6 ust. 1 lit. d) wzoru umowy w taki sposób, aby wynosiła ona 0,5% wartości brutto reklamowanej bądź dostarczonej niezgodnie z wymogami Zamawiającego dostawy?

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

### **Pytanie 9**

Do §6 ust. 2 wzoru umowy: Prosimy o dodanie słów: „, pod warunkiem, że potrącana kara umowna będzie miała charakter bezsporny oraz wymagalny, a możliwość dokonania potrącenia wynikała będzie z aktualnych oraz powszechnie obowiązujących norm prawnych.”.

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

### **Pytanie 10**

Do §7 ust. 1 lit. c), d), e) wzoru umowy: Prosimy o informację, czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy i braku możliwości dostarczenia zamiennika leku w cenie przetargowej (bo np. będzie to groziło rażąco stratą dla Wykonawcy), Zamawiający wyrazi zgodę na sprzedaż w cenie zbliżonej do rynkowej lub na wyłączenie tego produktu z umowy bez konieczności ponoszenia kary przez Wykonawcę?

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający w ogłoszonym przetargu nie przewidział zakupu leków tylko płyny infuzyjne. Jednocześnie wskazuję, iż w §7 ust. 1 lit. c) dopuszcza zmianę postanowień umownych w przypadku: „c) *zamiany poszczególnego asortymentu, będącego przedmiotem umowy i wyszczególnionego w Załączniku nr 1 do niniejszej umowy, z chwilą zaprzestania lub wstrzymania jego produkcji, o czym Wykonawca nie mógł wiedzieć w chwili zawarcia niniejszej umowy, na tzw. „zamiennik” pod warunkiem, że spełni on wszystkie wymogi Zamawiającego, a cena jednostkowa netto nie jest wyższa niż oferowana przez Wykonawcę.*”.

**UWAGA: Prosimy o potwierdzenie otrzymania niniejszego pisma na adres email: [przetargi@wspr.bialystok.pl](mailto:przetargi@wspr.bialystok.pl)**