

EZ.28.91.1411.2020.OK

Łódź, dnia 22.09.2020r.

Numer sprawy: EZ.28.91.2020

**Dotyczy:** postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego o wartości powyżej 10 000 000 euro na **dostawę produktów farmaceutycznych dla Wojewódzkiego Wielospecjalistycznego Centrum Onkologii i Traumatologii im. M. Kopernika w Łodzi**

Zgodnie z dyspozycją art. 38 ust. 2, 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2019r. poz. 1843 ze zm.) przekazujemy Państwu odpowiedzi na pytania oraz zmianę treści SIWZ w postępowaniu o udzielenie przedmiotowego zamówienia publicznego.

**W toku postępowania zostało zadane pytanie:**

**Pytanie 1**

W związku z rozbieżnością informacji dotyczącej terminu realizacji umowy podaną w SIWZ (36 miesięcy od daty obowiązywania umowy), a podaną we wzorze umowy (24 miesiące od daty obowiązywania umowy), zwracam się z prośbą o doprecyzowanie i podanie prawidłowego terminu realizacji umowy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający ujednolica zapisy: termin realizacji umowy to 24 miesiące.

**Pytanie 2**

Do treści §1 ust. 4 oraz §8 ust. 4 lit. c) wzoru 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 §1 ust. 4 oraz §8 ust.4 lit. c) wzoru umowy. Czy w związku z tym, Zamawiający odstąpi od tego zapisu w umowie? Czy względnie Zamawiający doprecyzuje warunki graniczne zmian ilościowych przedmiotu zamówienia, w tym poprzez podanie okoliczności, w których ilości przedmiotu umowy ulegną zmniejszeniu oraz określenie procentowego zmniejszenia ilości przedmiotu umowy w takich okolicznościach?

**Odpowiedź:**

Zamawiający oświadcza, iż oszacował ilość zamawianego towaru z należytą starannością w oparciu o dane z lat ubiegłych. Ze względu na losowy charakter zapotrzebowania nie jest w stanie określić minimalnej procentowej ilości, deklaruje jednakże dodatkowo, że zamówienia na towary będące przedmiotem niniejszego postępowania realizowane będą na podstawie umowy zawartej w tym postępowaniu.

### Pytanie 3

Do treści §2 ust. 4 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację brzmienia §2 ust.4 wzoru umowy poprzez zapis: "Wykonawca ma obowiązek powiadomić Zamawiającego o brakach towaru w ciągu 4 godzin po otrzymaniu zamówienia"?

#### Odpowiedź:

Zamawiający wymaga zgodnie z SIWZ.

### Pytanie 4

Do treści §3 ust. 4 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dokumentowanie odpowiedniej temperatury w transporcie poprzez odczyt wydruków z rejestratora temperatury (zamiast wskaźników temperatury w opakowaniach)?

#### Odpowiedź:

Zamawiający wymaga zgodnie z SIWZ.

### Pytanie 5

Do treści §5 ust. 2 wzoru umowy. Czy zamawiający wyrazi zgodę na wymianę reklamacyjną jakościową w terminie 48 godzin od momentu złożenia reklamacji?

#### Odpowiedź:

Zamawiający wymaga zgodnie z SIWZ.

### Pytanie 6

Do treści §5 ust. 5 wzoru 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 wymaga zgodnie z SIWZ.

### Pytanie 7

Do treści §5 ust. 5 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie zapisu w części dotyczącej kary umownej pozostawiając jednocześnie treść zobowiązującą Wykonawcę do pokrycia różnicy w cenie zakupu niezrealizowanego przedmiotu zamówienia oraz kosztów niezbędnych do zrealizowania zamówienia zastępczego?

#### Odpowiedź:

Zamawiający wymaga zgodnie z SIWZ.

#### Pytanie 8

Do treści §6 ust. 1 pkt a) wzoru 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 wymaga zgodnie z SIWZ.

#### Pytanie 9

Do treści §6 ust. 1 lit. b) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów wzoru umowy w §6 ust. 1 lit. b) poprzez zapis o ewentualnej karze za odstąpienie od umowy w wysokości 10% wartości NIEZREALIZOWANEJ części przedmiotu umowy?

#### Odpowiedź:

Zamawiający wymaga zgodnie z SIWZ.

#### Pytanie 10

Do treści §6 ust.1 lit. c) wzoru 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% wartości nie dostarczonej w terminie części przedmiotu zamówienia za każdy dzień opóźnienia?

#### Odpowiedź:

Zamawiający stosuje ujednoczone stawki i sposoby naliczania kar umownych we wszystkich zawieranych przez siebie umowach. Celem Zamawiającego jest, aby kary umowne miały charakter odstraszący. Ze względu na doniosłą funkcję społeczną Zamawiającego, który jest największym szpitalem specjalistycznym w województwie łódzkim, Zamawiający w sposób szczególnie restrykcyjny podchodzi do zapewnienia płynności dostaw, w tym zwłaszcza w odniesieniu do produktów leczniczych, wyrobów medycznych, sprzętu i aparatury medycznej, odczynników, oraz wszelkich innych towarów związanych z leczeniem pacjentów, ich bezpieczeństwem i zapewnieniem reżimu sanitarnego. Dlatego też Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

#### Pytanie 11

Do treści §6 ust.1 lit. d) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kar umownych za niedostarczenie w terminie zareklamowanej partii towaru poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 0,5% dziennie liczonej od wartości brutto nie dostarczonego w terminie zamówienia podlegającego reklamacji?

#### Odpowiedź:

Zamawiający stosuje ujednoczone stawki i sposoby naliczania kar umownych we wszystkich zawieranych przez siebie umowach. Celem Zamawiającego jest, aby kary umowne miały charakter odstraszący. Ze względu na doniosłą funkcję społeczną Zamawiającego, który jest największym szpitalem specjalistycznym w województwie łódzkim, Zamawiający w sposób szczególnie restrykcyjny podchodzi do zapewnienia płynności dostaw, w tym zwłaszcza w odniesieniu do produktów leczniczych, wyrobów medycznych, sprzętu i

aparatury medycznej, odczynników, oraz wszelkich innych towarów związanych z leczeniem pacjentów, ich bezpieczeństwem i zapewnieniem reżimu sanitarnego. Dlatego też Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

### Pytanie 12

Do treści §6 ust.1 lit. e) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kar umownych za niedostarczenie w terminie dokumentów wyszczególnionych w §3 pkt 1 i 2 wzoru umowy poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 5% wartości niezrealizowanej części umowy brutto?

#### Odpowiedź:

Zamawiający stosuje ujednoczone stawki i sposoby naliczania kar umownych we wszystkich zawieranych przez siebie umowach. Celem Zamawiającego jest, aby kary umowne miały charakter odstrasżający. Ze względu na doniosłą funkcję społeczną Zamawiającego, który jest największym szpitalem specjalistycznym w województwie łódzkim, Zamawiający w sposób szczególnie restrykcyjny podchodzi do zapewnienia płynności dostaw, w tym zwłaszcza w odniesieniu do produktów leczniczych, wyrobów medycznych, sprzętu i aparatury medycznej, odczynników, oraz wszelkich innych towarów związanych z leczeniem pacjentów, ich bezpieczeństwem i zapewnieniem reżimu sanitarnego. Dlatego też Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

### Pytanie 13

Do treści §7 ust. 2 lit. b oraz c w zw. z §7 ust. 4 lit. a oraz §7 ust. 5 lit. a wzoru umowy: Wnosimy o usunięcie treści §7 ust. 4 lit. a oraz §7 ust. 5 lit. a wzoru umowy. Jednocześnie wskazujemy, że wprowadzone ograniczenie dotyczące zasad waloryzacji jest rażąco niekorzystne dla wykonawcy zamówienia publicznego. Tymczasem celem regulacji określonej w art. 142 ust. 5 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (DzU z 2019 r., poz. 1843) jest przywrócenie stanu równowagi ekonomicznej zachwianej określonymi w niej zdarzeniami. Jak wskazano w uzasadnieniu projektu ustawy z dnia 29 sierpnia 2014 r. o zmianie ustawy – Prawo zamówień publicznych (DzU z 2014 r., poz. 1232), na mocy której wprowadzono art. 142 ust. 5 pzp: „W dzisiejszej praktyce zamawiających właściwie nieobecne jest włączanie do wzorów umów tzw. klauzul waloryzacyjnych. Przygotowana przez zamawiających treść wzorów (projektów) umów, nie pozwala na uwzględnienie w ostatecznych rozliczeniach nawet znacznych, niezależnych od wykonawców, zmian kosztów wykonania zamówienia, zwłaszcza dotyczących zmian wysokości obciążeń publicznoprawnych. W efekcie, przy niewysokich marżach, pozornie niewielka zmiana np. podatku od towarów i usług (VAT) powoduje utratę marży, a w konsekwencji prowadzi do pogorszenia sytuacji finansowej przedsiębiorcy. Powyższe prowadzi do znacznego ograniczania przez przedsiębiorców kosztów wykonania zamówienia. Wyżej wskazane sytuacje odnoszą się przede wszystkim do umów wieloletnich, w trakcie trwania których wykonawcy są zaskakiwani zmianami ciężarów publicznoprawnych oraz kosztami określonymi przez przepisy prawa. (...) Zniwelowanie powyższych działań może nastąpić dzięki wprowadzeniu zasady obowiązku wprowadzania do umów zapisów dotyczących odpowiedniej zmiany wysokości wynagrodzenia w ściśle określonych przypadkach.”

#### Odpowiedź:

Zamawiający wymaga zgodnie z SIWZ.

#### Pytanie 14

Do treści §8 ust. 1 lit. b) wzoru umowy. Czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy i braku możliwości dostarczenia zamiennika produktu w cenie przetargowej (bo np. będzie to groziło rażąco stratą 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 wymaga zgodnie z SIWZ.

#### Pytanie 15

Do treści §8 ust. 10 wzoru umowy. Prosimy o wykreślenie fragmentu upoważniającego do wydłużenia terminu płatności, gdyż przewidziany w umowie 60-dniowy termin płatności jest już najdłuższym możliwym terminem.

#### Odpowiedź:

Zamawiający wymaga zgodnie z SIWZ.

#### Pytanie 16

Do §8 wzoru umowy: W treści wzoru umowy, w §8 prosimy o dodanie ust. 12 lit. a), b) oraz c) w brzmieniu:

„12. Zamawiający dopuszcza zmianę umowy w następujących przypadkach:

- a) z powodu okoliczności związanych z wystąpieniem skutków COVID-19,
- b) wystąpienia dekonstrukcji lub innych nieprzewidzianych okoliczności, niezależnych od żadnej ze Stron (gospodarcze, ekonomiczne, polityczne, społeczne, atmosferyczne itp.), które wpłyną na okoliczności realizacji umowy,
- c) wystąpienia siły wyższej, która wpłynie na okoliczności realizacji umowy w całości lub części.”.

#### Odpowiedź:

Zamawiający wymaga zgodnie z SIWZ.

#### Pytanie 17

Do treści §9 ust.2 tiret pierwsze wzoru 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 wymaga zgodnie z SIWZ.

### Pytanie 18

Do treści §11 ust. 2 wzoru umowy. Wnoskujemy o zmianę treści §11 ust.2 i nadanie jej następującego brzmienia: "Zamawiający nie będzie przeprowadzał wskazanego audytu u Wykonawcy, jeśli Wykonawca posiada aktualny i ważny certyfikat ISO nadany przez właściwy organ certyfikujący w Polsce. Wykonawca, posiadający certyfikat załączy kopię tego dokumentu do niniejszej Umowy."

#### Odpowiedź:

Zamawiający wymaga zgodnie z SIWZ.

### Pytanie 19

Do treści §13 ust. 1 wzoru umowy. Mając na uwadze konieczność potwierdzenia znajomości kondycji finansowej Zamawiającego jako podmiotu działającego w branży medycznej, o czym mowa w §12 ust.1, 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:

Sytuacja majątkowa WWCOiT im. M. Kopernika w Łodzi wg danych na dzień 31.07.2020 roku

1. Aktywa trwałe	201 738 471,95 zł
2. Aktywa obrotowe	86 132 349,64 zł
3. Suma pasywów	287 870 821,59 zł
4. Zobowiązania i rezerwy	358 923 196,08 zł
a) zobowiązania krótkoterminowe	137 647 858,37 zł
- w tym zobowiązania z tytułu dostaw i usług	81 518 331,38 zł
w tym:	
• objęte spłatami ratalnymi	0,00 zł
wymagalne	21 684 761,80 zł

Stan majątkowy Zamawiającego jest co do zasady stabilny, jednakże Zamawiający posiada opóźnienia w płatnościach należności na rzecz kontrahentów wynoszące nawet kilka miesięcy. Powyższe jest skutkiem obciążenia Szpitala znaczną stratą z lat ubiegłych i koniecznością obsługi zaległych zobowiązań oraz niewystarczającym bieżącym poziomem finansowania działalności leczniczej z NFZ.

**Pytanie 20**

Do treści §13 ust. 3 wzoru umowy. Prosimy o wykreślenie niniejszego zapisu ograniczającego prawo wykonawcy do wstrzymania dostaw w przypadku opóźnień płatności za dostarczone towary jako niezgodnego z obowiązującymi przepisami prawa.

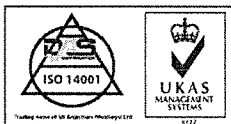
**Odpowiedź:**

Celem zamawiającego jest wyłączenie możliwości wstrzymania dostaw w sytuacji, gdy Zamawiający opóźnia się z zapłatą ceny. Dlatego też Zamawiający nie zgadza się na wykreślenie zapisu, zgodnie z którym „Strony wyłączają między sobą działanie art. 552 KC” i podtrzymuje w tym zakresie zapisy SIWZ.

Pozostałe postanowienia Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia nie ulegają zmianie.

DYREKTOR  
Wojewódzkiego Wielospecjalistycznego  
Centrum Onkologii i Traumatologii  
im. M. Kopernika w Łodzi  
*Magdalena Zajączkowska*

ul. Pabianicka 62, 93-513 Łódź  
SEKRETARIAT tel. (42) 689 50 10/fax (42) 689 50 11; CENTRALA tel. (42) 689 50 00  
e-mail: [szpital@kopernik.lodz.pl](mailto:szpital@kopernik.lodz.pl), <http://www.kopernik.lodz.pl>  
NIP 729-23-45-599 REGON 000295403 PEKAO S.A. O/ŁÓDŹ 6212401545111000011669957



*Olga Kowalska*  
SPECIALISTA  
Dział Zamówień Publicznych

*Olga Kowalska*