

EZ.28.71.2021. ⁴⁴⁴.....2022.MS

Łódź, dnia 10.03.2022r.
Numer sprawy: EZ.28.71.2021

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

Zgodnie z dyspozycją **art. 135 ust. 2, 6** ustawy z dnia 11 września 2019 roku. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2021r. poz. 1129 ze zm.) przekazujemy Państwu odpowiedzi na pytania oraz zmianę treści SWZ w postępowaniu o udzielenie przedmiotowego zamówienia publicznego.

1. W toku postępowania zostały zadane następujące pytania:

PYTANIE NR 1

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o wyjaśnienie czy w zakresie Pakietu nr 5 Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie zapisu par.5 ust. 7 dotyczącego zwrotu leku. Zgodnie z definicją umowy dostawy zawartą w Kodeksie Cywilnym, po dokonaniu dostawy własność, a co za tym idzie, wszelkie ryzyka związane z towarem przechodzą na Zamawiającego. Nie ma zatem możliwości „zwrotu”, takiej dostawy, jeśli nie była to dostawa na próbę, a SWZ o takim rodzaju dostaw nie wspomina. Wobec powyższego ewentualny „zwrot”, jeśli nie jest dokonywany w wykonaniu uprawnień wynikających z rękojmi lub gwarancji, stanowi sprzedaż (hurtową) produktu leczniczego przez Zamawiającego na rzecz Wykonawcy, co nie jest dozwolone prawem. Nadto produkty „zwracane” w praktyce nie nadają się już do dalszego obrotu, zatem procedura taka generować będzie niemal stuprocentową stratę po stronie Wykonawcy. Ponadto podanie leku opisanego w pakiecie nr 4 poprzedzone jest zawsze szczegółową diagnostyką a w przypadku przyjęcia zwrotu lek zostanie zutylizowany. Powołując się na względy gospodarności prosimy o wykreślenie zapisu.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ i nie wyraża zgody na zmianę.

PYTANIE NR 2

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie treści umowy par. 2, pkt 5 dla pakietu 5 w zakresie terminu dostaw określonego jako 24 h od momentu otrzymania zamówienia. Wykonawca zwraca uwagę, że jest to termin niezwykle krótki, w praktyce czasem trudny do dotrzymania. Powszechnie przyjętym minimalnym terminem dostaw standardowych jest 2 dni roboczych lub więcej. Proces realizacji zamówienia jest wieloetapowy, nie mamy możliwości jego zmiany. W związku z realizacją zamówień przez Wykonawcę, od poniedziałku do czwartku w godzinach 08:00 – 16:00 oraz w piątki w godzinach 08:00 – 15:00, w momencie otrzymania zamówienia pod koniec dnia roboczego, mogą one nie zostać realizowane w wymaganym terminie 24 godzin. Niejednokrotnie w przypadku wyczerpania asortymentu w ramach umowy istnieje konieczność kontaktu z Zamawiającym w celu ustalenia ścieżki postępowania lub potwierdzenia zamówień z wolnej ręki. Utrudniony kontakt z Zamawiającym, w konsekwencji prowadzi do konieczności potwierdzenia zamówienia, dnia następnego a tym samym opóźnia dostawę.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ i nie wyraża zgody na zmianę.

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, <http://www.kopernik.lodz.pl>

NIP 729-23-45-599 REGON 000295403 PEKAO S.A. O/ŁÓDŹ 62124015451111000011669957



PYTANIE NR 3

Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisów umowy par. 2, pkt 6, dla pakietu 5 w myśl których zobowiązany jest do dostarczenia oryginału faktury w momencie dostawy towaru. Wykonawca załącza do dostawy dokument WZ, zaś wersje elektroniczną faktury dostarcza mailem tego samego dnia (w dniu realizacji zamówienia).

Wykonawca wnosi o wyrażenie zgody wyłącznie na taki tryb procedowania i dostarczania dokumentów finansowych.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ i nie wyraża zgody na zmianę.

PYTANIE NR 4

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie treści umowy par.5 pkt.1 w zakresie terminu reklamacji określonego jako 24h dla pakietu nr 5. Jest to termin w praktyce niemożliwe do dotrzymania, biorąc pod uwagę funkcjonowanie typowego łańcucha dystrybucji. Rozpatrzenie reklamacji wymaga sprawdzenia zarówno dokumentów magazynowych, jak i księgowych, a następnie przewozowych. Minimalny termin wykonania tych czynności wynosi w przypadku Wykonawcy 5 dni. Wykonawca wnosi o zastąpienie w/w terminu rozpatrzenia reklamacji terminem 5-dniowym. W przypadku uznania reklamacji Wykonawca będzie prosił o ponowienie zamówienia, jest to niezbędne do prawidłowego przepracowania dostawy.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ i nie wyraża zgody na zmianę.

PYTANIE NR 5

Wykonawca wnosi o usunięcie konieczności wpisywania na fakturze numeru umowy w zakresie pakietu nr 5. Systemy księgowe uniemożliwiają ręczne dopisywanie numeru umowy na fakturze. Numer zamówienia będzie wpisany zgodnie z informacją przesłaną na zamówieniu.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ i nie wyraża zgody na zmianę.

PYTANIE NR 6

Czy Zamawiający uzupełni projekt umowy o zapis, że na podstawie art. 106n ust. 1 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług udziela Wykonawcy zgody na wystawianie i przesyłanie faktur, duplikatów faktur oraz ich korekt, a także not obciążeniowych i not korygujących w formacie pliku elektronicznego PDF na wskazany przez siebie adres poczty e-mail, ze wskazanych w umowie adresów poczty e-mail Wykonawcy?

ODPOWIEDŹ: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ i nie wyraża zgody na zmianę.

PYTANIE NR 7

W celu zapewnienia równego traktowania stron umowy i umożliwienia Wykonawcy sprawdzenia zasadności reklamacji wnosimy o wprowadzenie w § 5 ust. 2 projektu umowy 5 dniowego terminu na rozpatrzenie reklamacji.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ i nie wyraża zgody na zmianę.

PYTANIE NR 8

Czy w celu miarkowania kar umownych Zamawiający dokona modyfikacji postanowień projektu przyszłej umowy w zakresie zapisów § 6 ust. 1:

1. Wykonawca zobowiązuje się do zapłaty Zamawiającemu kar umownych z następujących tytułów i w wysokościach:
 - 1.2. jeżeli nastąpi odstąpienie od umowy, jej wypowiedzenie lub natychmiastowe rozwiązanie z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, zapłaci on Zamawiającemu, na jego pisemne i uzasadnione wezwanie, karę umowną w wysokości 10% wartości **niezrealizowanej części** wynagrodzenia brutto, opisanego w § 1 ust. 2 pkt. 2.1.
 - 1.3. za zwłokę w dostarczeniu poszczególnych partii towaru Wykonawca, na pisemne wezwanie Zamawiającego zapłaci mu karę umowną w wysokości **0,5%** wartości brutto nie

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, <http://www.kopernik.lodz.pl>

NIP 729-23-45-599 REGON 000295403 PEKAO S.A. O/ŁÓDŹ 62124015451111000011669957



dostarczonej w terminie partii towaru, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki, **jednak nie więcej niż 10% wartości brutto niedostarczonego w terminie towaru;**

1.4. za zwłokę w załatwieniu reklamacji Wykonawca na pisemne wezwanie Zamawiającego zapłaci mu karę umowną w wysokości **0,5 %** wartości brutto towaru stanowiącego przedmiot reklamacji, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki, **jednak nie więcej niż 10% wartości brutto towaru stanowiącego przedmiot reklamacji;**

1.5. za niedostarczenie w terminie dokumentów o których mowa w § 3 ust. 1 i 2 Wykonawca na pisemne wezwanie Zamawiającego zapłaci mu karę umowną w wysokości **0,5 %** wartości brutto **przedmiotu umowy którego dotyczą niedostarczone w terminie dokumenty,** za każdy rozpoczęty dzień zwłoki, **jednak nie więcej niż 10% wartości brutto przedmiotu umowy którego dotyczą niedostarczone w terminie dokumenty;**

ODPOWIEDŹ: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ i nie wyraża zgody na zmianę.

PYTANIE NR 9

Czy Zamawiający dokona modyfikacji w § 16 ust. 1 projektu umowy i dopuści prawo Wykonawcy do wstrzymania dostaw towaru, w przypadku braku zapłaty zobowiązań Zamawiającego, do czasu uregulowania przez niego płatności?

ODPOWIEDŹ: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ i nie wyraża zgody na zmianę.

PYTANIE NR 10

W związku z zapisem § 16 ust. 1 projektu umowy, wnosimy o przekazanie informacji na temat stanu majątkowego szpitala, albowiem na dzień dzisiejszy Wykonawca takiej wiedzy nie posiada. Prosimy o przekazanie bilansu i rachunku wyników Zamawiającego za 2021 r oraz oświadczenie jeśli stan finansowy Zamawiającego pogorszył się w stosunku do bilansu za ubiegły rok

ODPOWIEDŹ:

Sytuacja majątkowa WWCOiT im. M. Kopernika w Łodzi wg danych na dzień 30.11.2021 roku

1. Aktywa trwałe	221 671 879,11 zł
2. Aktywa obrotowe	102 782 681,06 zł
3. Suma pasywów	324 454 560,17 zł
4. Zobowiązania i rezerwy	464 449 887,15 zł
a) zobowiązania krótkoterminowe	211 549 194,00 zł
- w tym zobowiązania z tytułu dostaw i usług	119 044 526,32 zł
w tym:	
• objęte spłatami ratalnymi	0,00 zł
• wymagalne	47 904 492,69zł

PYTANIE NR 11

Do §2 ust. 11 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę §2 ust. 11 in fine Umowy o treści: „[...] i obciążyć Wykonawcę wartością wynikającą z zakupu zastępczego w innej hurtowni.” na zdanie następujące: „[...] i obciążyć Wykonawcę **różnicą w cenie** zakupu interwencyjnego.”. 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

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, <http://www.kopernik.lodz.pl>

NIP 729-23-45-599 REGON 000295403 PEKAO S.A. O/ŁÓDŹ 62124015451111000011669957



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 podtrzymuje zapisy SWZ i nie wyraża zgody na zmianę.

PYTANIE NR 12

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 podtrzymuje zapisy SWZ i nie wyraża zgody na zmianę.

PYTANIE NR 13

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 podtrzymuje zapisy SWZ i nie wyraża zgody na zmianę.

PYTANIE NR 14

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:

Zapis § 5 ust. 5 brzmi: Poza uprawnieniami wymienionymi w ustępach poprzedzających Zamawiający zastrzega sobie prawo nabycia u osoby trzeciej niedostarczonych w terminie lub dostarczonych z wadą produktów farmaceutycznych będących przedmiotem danego zamówienia, tożsamy co do rodzaju i ilości, w dostępnej dawce, niekoniecznie zgodnej z umową i wymogiem dopuszczenia do obrotu w dniu składania ofert, nawet bez konieczności zawiadomienia o tym i wzywania Wykonawcy do wykonania niezrealizowanej w terminie dostawy lub wzywania Wykonawcy do wymiany wadliwych rzeczy, a Wykonawca zobowiązany będzie do zwrotu Zamawiającemu różnicy pomiędzy ceną z niniejszej umowy, a ceną zapłaconą na rzecz podmiotu trzeciego. W przypadku skorzystania z powyższych uprawnień **Zamawiający odstąpi** w tym zakresie od naliczania kar umownych, o których mowa w § 6 poniżej. Przy czym za dzień zrealizowania dostawy przyjmuje się dzień jej zrealizowania przez Wykonawcę zastępczego.

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

PYTANIE NR 15

Do treści §6 ust. 1 pkt 1.2) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów wzoru umowy w §6 ust. 1 pkt 1.2) poprzez zapis o ewentualnej karze za odstąpienie od umowy w wysokości 10% wartości NIEZREALIZOWANEJ części przedmiotu umowy?

ODPOWIEDŹ: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ i nie wyraża zgody na zmianę.

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, <http://www.kopernik.lodz.pl>
NIP 729-23-45-599 REGON 000295403 PEKAO S.A. O/ŁÓDŹ 62124015451111000011669957



PYTANIE NR 16

Do treści §6 ust.1 pkt 1.3) 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 podtrzymuje zapisy SWZ i nie wyraża zgody na zmianę.

PYTANIE NR 17

Do treści §6 ust.1 pkt 1.4) 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 podtrzymuje zapisy SWZ i nie wyraża zgody na zmianę.

PYTANIE NR 18

Do §6 ust. 2 wzoru umowy prosimy o dodanie słów: „z zastrzeżeniem art. 15 r¹ ustawy z dnia 8 marca 2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych (Dz. U. z 2021 r. poz. 180).”.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ i nie wyraża zgody na zmianę.

Jednocześnie Zamawiający prosi o zapoznanie się z § 10 ust. 7, który stanowi, że:

Z uwagi na ogłoszenie na obszarze Rzeczypospolitej Polskiej stanu zagrożenia epidemicznego od dnia 13.03.2020r. oraz stanu epidemii od dnia 20.03.2020 r. w związku z zakażeniami wirusem COVID-19 oraz niemożliwością przewidzenia skutków tego stanu rzeczy, Strony zgodnie oświadczają, że mają świadomość, iż zawierają niniejszą umowę w szczególnych okolicznościach gdy jej realizacja obarczona jest ryzykiem. Strony zgodnie oświadczają, że ich wolą jest realizacja umowy, natomiast mają świadomość, że z uwagi na ww. aspekt może wystąpić okoliczność, że umowa nie będzie mogła być realizowana lub wystąpią opóźnienia w jej realizacji będące np. konsekwencją utrzymania obowiązywania stanu epidemii na terenie Rzeczypospolitej Polskiej. Strony oświadczają, że nie jest ich intencją obciążenie jednej ze stron konsekwencjami wystąpienia takiej sytuacji i będą działały zgodnie z art. 15^r ustawy z dnia 2 marca 2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych.

PYTANIE NR 19

Do §8 ust. 1 oraz §9 ust. 1 pkt 1.3 wzoru umowy: Wskazujemy, że zapisy §8 ust. 1 oraz §9 ust. 1 pkt 1.3 wzoru umowy są ogólne i nieprecyzyjne. Na ich podstawie wykonawcy nie są w stanie dokonać prawidłowej kalkulacji cen na potrzeby składanej oferty, ponieważ nie będą w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia. W związku z tym wnosimy o doprecyzowanie zapisów §8 ust. 1 oraz §9 ust. 1 pkt 1.3 umowy, w taki sposób aby były zgodne z zasadami określonymi w ustawie z dnia 11 września 2019 r. (Dz. U. 2019 r., poz.2019 ze zm.), a w szczególności przepisami art. 99 ust.1 (nakazującym precyzyjne opisywanie przedmiotu zamówienia), art.433 pkt 1 (nakazującym wskazanie minimalnej wartości lub wielkości świadczenia), art. 454 ust.2 pkt 3 (zakazującym istotnych zmian umowy jeśli zmiana w sposób znaczny rozszerza albo zmniejsza zakres świadczeń i zobowiązań wynikający z umowy) oraz art. 455 ust.1 pkt 1 (dopuszczającym zmiany umowy wyłącznie po spełnieniu warunków wskazanych w ustawie Pzp).

ODPOWIEDŹ: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ i nie wyraża zgody na zmianę.

PYTANIE NR 20

Do §9 ust. 1 pkt 1.4), §11 ust. 5 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie §9 ust. 1 pkt 1.4), który wraz z §11 ust. 5 wg naszej opinii jest niezgodny ze społeczno-gospodarczym celem udzielanego zamówienia publicznego. Powyższy zapis przenosi w całości odpowiedzialność na wykonawcę za gospodarkę lekową Zamawiającego. Należy podkreślić, że wykonawca nie ma wpływu na poziom zamówień i wybór zamawianych produktów leczniczych przez Zamawiającego jak również na decyzje refundacyjne Ministra Zdrowia. Uprawnienie Zamawiającego do żądania renegotiacji cen w

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, <http://www.kopernik.lodz.pl>

NIP 729-23-45-599 REGON 000295403 PEKAO S.A. O/ŁÓDŹ 62124015451111000011669957



przypadku uznania przez niego obniżki średniorynkowych cen produktu farmaceutycznego stanowi praktykę godzącą w interes gospodarczy Wykonawcy, a unormowania §9 ust. 1 pkt 1.4) oraz §11 ust. 5 w obecnym brzmieniu stanowią manifestację przewagi kontraktowej Zamawiającego, naruszają prawo Wykonawcy do godziwego zysku i jako takie nie mogą się ostać.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ i nie wyraża zgody na zmianę.

PYTANIE NR 21

Do §9 ust. 3 wzoru umowy prosimy o dodanie zastrzeżenia, że zmiana terminu obowiązywania umowy odbyć się może jedynie po wyrażeniu osobnej zgody przez Wykonawcę.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ i nie wyraża zgody na zmianę.

PYTANIE NR 22

Do treści §16 ust. 1 wzoru umowy. Mając na uwadze konieczność potwierdzenia znajomości kondycji finansowej Zamawiającego, o czym mowa w §16 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 30.11.2021 roku

1. Aktywa trwałe	221 671 879,11 zł
2. Aktywa obrotowe	102 782 681,06 zł
3. Suma pasywów	324 454 560,17 zł
4. Zobowiązania i rezerwy	464 449 887,15 zł
a) zobowiązania krótkoterminowe	211 549 194,00 zł
- w tym zobowiązania z tytułu dostaw i usług	119 044 526,32 zł
w tym:	
• objęte spłatami ratalnymi	0,00 zł
• wymagalne	47 904 492,69zł

PYTANIE NR 23

Do treści §16 ust. 4 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: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ i nie wyraża zgody na zmianę.

PYTANIE NR 24

Do §16 ust. 5 wzoru umowy: Czy Zamawiający zrezygnuje z postanowienia zamieszczonego w §16 ust. 5 wzoru umowy, zgodnie z którym w przypadku opóźnienia w zapłacie jakiegokolwiek należności z tytułu wykonania niniejszej umowy, Wykonawcy przysługuje jedno roszczenie o zapłatę rekompensaty za koszty odzyskiwania należności, niezależnie od ilości wystawionych faktur w związku z wykonaniem niniejszej umowy?

Wykonawca wskazuje, że ww. postanowienie wzoru umowy jest obarczone bezpośrednio sankcją nieważności, co literalnie wynika z art. 13 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych, zgodnie z którym

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, <http://www.kopernik.lodz.pl>

NIP 729-23-45-599 REGON 000295403 PEKAO S.A. O/ŁÓDŹ 62124015451111000011669957



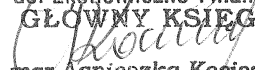
"Postanowienia umowy wyłączające lub ograniczające uprawnienia wierzyciela lub obowiązki dłużnika, o których mowa w art. 5, art. 6 ust. 1, art. 7 ust. 1 i 3, art. 8 ust. 1, 4 i 4a, art. 10, art. 11 i art. 12, lub mające na celu obejście tych przepisów, są nieważne, a zamiast nich stosuje się przepisy ustawy.". Przepis ten jasno stanowi, że strony umowy nie są upoważnione do ważnego w świetle prawa wyłączenia uprawnienia wierzyciela przewidzianego w art. 8 ust. 1, art. 10 ust. 1 ustawy, co nadaje temu ostatniemu przepisowi charakter iuris cogentis (bezwzględnie obowiązujący).


Nieważność postanowień sprzecznych z ww. ustawą wielokrotnie potwierdzały również sądy powszechne, m.in. wyrok Sądu Rejonowego dla Łodzi-Widzewa w Łodzi z 26.04.2016 r. (sygn. II C 561/15), Sądu Okręgowego w Radomiu z 16.06.2016 r. (sygn. I C 435/16), Sądu Okręgowego w Łodzi z 20.10.2017 r. (sygn. III Ca 984/17).

W doktrynie także powszechnie podnosi się, że „Za niedopuszczalne należy uznać postanowienia umowne abstrakcyjnie wyłączające lub ograniczające uprawnienia wierzyciela lub obowiązki dłużnika, tzn. przyjęte przez strony jeszcze przed powstaniem określonego uprawnienia lub obowiązku” (Komentarz do Art. 13 Ustawy o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych, red. Osajda 2021, wyd. 4/B. Ostrzechowski/K. Riedl). Ponadto, wprost uznaje się, że: „Celem normy wyrażonej w art. 13 TransHandlZapU jest zapobieżenie sytuacji, w której jedna ze stron (dłużnik) transakcji handlowej wykorzystując przewagę negocjacyjną, wymusza na drugiej stronie (wierzycielu) odpowiednie postanowienia umowne, które uszczuplają bądź nawet wyłączają uprawnienia wierzyciela bądź obowiązki dłużnika przewidziane w art. 5, 6 ust. 1, art. 7 ust. 1 i 3, art. 8 ust. 1 i 4, 10, 11 i 12 TransHandlZapU” (Komentarz do Art. 13 Ustawy o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych red. Osajda 2017, wyd. 1/Cudny)

Podkreślić należy natomiast, za wyrokiem KIO z 12.06.2015 r. (KIO 1127/15, LEX nr 1805929), że: „SIWZ jest oświadczeniem zamawiającego o charakterze cywilnoprawnym, zatem postanowienie SIWZ sprzeczne z przepisem o charakterze bezwzględnie obowiązującym nie może być prawnie skuteczne, gdyż jest dotknięte sankcją nieważności”. W konsekwencji, postanowienie takie, finalnie, zostanie uznane za nieważne w ewentualnym postępowaniu sądowym, stosownie do art. 58 § 1 Kodeksu cywilnego. Stąd, Wykonawca wzywa Zamawiającego do nadania wzorowi umowy treści zgodnej z bezwzględnie obowiązującymi przepisami prawa już na etapie postępowania przetargowego.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ i nie wyraża zgody na zmianę.

Z up. DYREKTORA
Wojewódzkiego Wielospecjalistycznego
Centrum Onkologii i Traumatologii
im. M. Kopernika w Łodzi
Z-CA DYREKTORA
ds. Ekonomiczno-Finansowych
GŁÓWNY KSIĘGOWY

mgr Agnieszka Kociszewska


Dr. K...
...

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, <http://www.kopernik.lodz.pl>
NIP 729-23-45-599 REGON 000295403 PEKAO S.A. O/ŁÓDŹ 62124015451111000011669957

