

NLO-3820-01/TP/23

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pod nazwą „**Zakup i dostawa preparatów do żywienia dojelitowego wraz z ich oprzyrządowaniem oraz innych preparatów do żywienia pacjentów**”

Do wiadomości

Wszyscy Wykonawcy

Szpital Powiatowy w Rawiczu Sp. z o.o. w odpowiedzi na zapytania Wykonawców udziela następujących wyjaśnień:

Pytanie nr 1

Do §1 ust. 3, §9 ust. 2 pkt 6 wzoru umowy: Prosimy o informację czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy oraz braku możliwości dostarczenia zamiennika leku w cenie przetargowej (bo np. będzie to groziło rażącą 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 **nie wyraża zgody** na zmianę zapisów §1 ust. 3, §9 ust. 2 pkt 6 wzoru umowy.

Pytanie nr 2

Do §1 ust. 4 wzoru umowy: Prosimy o taką modyfikację treści §1 ust. 4, aby dostosowana była do właściwości podmiotu, który dokonywał będzie dostawy, gdyż w obecnym brzmieniu odnosić się ona może jedynie do sytuacji, kiedy podmiot dostarczający zamawiany asortyment jest jednocześnie jego wytwórcą i faktycznie uzasadnionym jest, aby ponosił on całkowitą odpowiedzialność za wszelkie szkody związane z wprowadzeniem produktów do obrotu. W przypadku jednak, kiedy towary dostarczała będzie np. hurtownia farmaceutyczna – może ona ponosić konsekwencje jedynie za własne działania lub zaniechania, które w konsekwencji doprowadziły do powstania szkody wynikającej z zastosowania dostarczonego produktu u Zamawiającego. Wykonawca występujący w tym stosunku zobowiązaniowym wyłącznie jako hurtownia farmaceutyczna, dokonuje jedynie dostawy tzw. gotowego produktu, którego wytwórcą jest odrębny podmiot. Odpowiedzialność hurtowni farmaceutycznej ogranicza się zatem za działania związane z tym etapem łańcucha dystrybucji leku. Zasady i zakres tej odpowiedzialności określa Rozporządzenie Ministra Zdrowia z dnia 13 marca 2015 r. w sprawie wymagań dobrej praktyki dystrybucyjnej. W konsekwencji, hurtownia farmaceutyczna nie powinna i nie może ponosić odpowiedzialności za produkt na etapie jego wytwarzania, w tym za jego bezpieczeństwo, jakość czy etykietowanie bądź pakowanie związaną z tym procesem. Odpowiedzialność ta jest przypisana wytwórcy produktu i wynika z Rozporządzenia Ministra Zdrowia z dnia 9 listopada 2015 r. w sprawie wymagań dobrej praktyki wytwarzania.

Odpowiedź: Zamawiający niniejszym wykreśla zapisy §1 ust. 4 w całości.

Pytanie nr 3

Do §3 ust. 6 oraz §6 ust. 7 wzoru umowy: Prosimy o dodanie słów zgodnych z przesłanką wynikającą z treści art. 552 k.c.: "... z wyłączeniem powołania się przez Dostawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru Kupującemu."

Odpowiedź: Zamawiający **nie wyraża zgody** na proponowaną przez Wykonawcę zmianę.

Pytanie nr 4

Do §6 ust. 2 wzoru umowy: Prosimy o dopisanie następującej treści: "Dostawy produktów z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę na nie musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego."

Odpowiedź: Zamawiający **wyraża zgodę** na proponowaną przez Wykonawcę zmianę i niniejszym zmienia zapisy §6 ust. 2 wzoru umowy, który otrzymuje brzmienie:

„Wykonawca gwarantuje okres ważności przedmiotowego asortymentu wynoszący min. 6 miesięcy. Dostawy produktów z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę na nie musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego.”

Pytanie nr 5

Do §7 ust. 1 pkt 2, pkt 3 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kar umownych za niedostarczenie w terminie zamówionej partii towaru lub wymianę towaru podlegającego reklamacji poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 1% wartości NIEDOSTARCZONEGO w terminie zamówienia za każdy rozpoczęty dzień zwłoki? Zwracamy przy tym uwagę na niewspółmierność kar przewidzianych w umowie. Kupującemu za opóźnienie świadczenia pieniężnego może zostać naliczona kara w wysokości nie większej niż 14,75% w skali roku, liczona od kwoty, której dotyczy opóźnienie. Natomiast dla Sprzedającego przewidziana jest kara w wysokości 1095% w skali roku (3% x 365 dni) za opóźnienie świadczenia.

Odpowiedź: Zamawiający **nie wyraża zgody** na proponowaną przez Wykonawcę zmianę.

Pytanie nr 6

Do §9 ust. 2 pkt 4 wzoru umowy. Prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o postanowienia §9 ust. 2 pkt 4 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** na proponowaną przez Wykonawcę zmianę.

Pytanie nr 7

Czy w stosunku do Zamawiającego na chwilę obecną aktualizują się przesłanki „niewypłacalności” oraz „zagrożenia niewypłacalnością” w rozumieniu art. 6 ustawy z dn. 1.01.2016 r. – Prawo restrukturyzacyjne (Dz.U.2015.978 z późn. zm.) oraz art. 10 ustawy z dn. 28.02.2003 r. – Prawo upadłościowe (Dz.U.60.535 z późn. zm.)? Czy według wiedzy Zamawiającego w/w przesłanki staną się aktualne w okresie od chwili obecnej do zakończenia umowy zawartej na skutek niniejszego postępowania?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż na dzień dzisiejszy nie są mu znane przesłanki o niewypłacalności oraz zagrożenia niewypłacalnością.

Pytanie nr 8

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na ustanowienie ze swojej strony zabezpieczeń cywilnoprawnych prawidłowego wykonania umowy przetargowej, w jednej z następujących postaci:

- oświadczenia o poddaniu się egzekucji wprost w trybie art. 777 § 1 pkt 5 Kodeksu postępowania cywilnego,

- cesji na zabezpieczenie w Narodowym Funduszu Zdrowia.

Celem wyjaśnienia powyższego zapytania zwracamy uwagę na ogromne ryzyko Wykonawcy związane z potencjalnym ogłoszeniem postępowania restrukturyzacyjnego lub upadłościowego wobec Zamawiającego, polegające m.in. na niemożliwości odzyskania (w całości lub w części) należności objętych masą sanacyjną. W razie odmownej odpowiedzi, prosimy o jej uzasadnienie i wskazanie, czy w toku trwania umowy przetargowej Zamawiający zamierza korzystać z narzędzi przewidzianych w ustawie z dn. 1.01.2016 r. – Prawo restrukturyzacyjne (Dz.U.2015.978 z późn. zm.) i ustawie z dn. 28.02.2003 r. – Prawo upadłościowe (Dz.U.60.535 z późn. zm.).

Odpowiedź: Zamawiający **nie wyraża zgody** na ustanowienie zabezpieczeń cywilnoprawnych proponowanych przez Wykonawcę.

Pytanie nr 9

W celu zapewnienia równego traktowania stron umowy i umożliwienia Wykonawcy sprawdzenia zasadności reklamacji wnosimy o wprowadzenie w § 6 ust. 4 projektu umowy 5 dniowego terminu na rozpatrzenie reklamacji oraz zamianę słów „...od dnia zgłoszenia reklamacji w sposób określony w ust. 3” na „...od dnia uznania reklamacji”.

Odpowiedź: Zamawiający **nie wyraża zgody** na proponowaną przez Wykonawcę zmianę.

Pytanie nr 10

Czy w celu miarkowania kar umownych Zamawiający dokona modyfikacji postanowień projektu przyszłej umowy w zakresie zapisów § 7 ust. 1:

1. Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu kary umowne w wysokości:

2) **0,5%** łącznej kwoty, na którą opiewa wartość umowy brutto zamówienia cząstkowego za każdy dzień zwłoki w dostawie zamówionego asortymentu cząstkowego licząc od dnia następnego po dniu, w którym dostawa miała nastąpić, **jednak nie więcej niż 10% wartości brutto zamówienia cząstkowego;**

3) **0,5%** łącznej kwoty, na którą opiewa wartość brutto zamówienia cząstkowego za każdy dzień zwłoki w wypełnieniu obowiązków wynikających z § 6 ust. 4, **jednak nie więcej niż 10% wartości brutto zamówienia cząstkowego.**

Odpowiedź: Zamawiający **nie wyraża zgody** na proponowaną przez Wykonawcę zmianę.