



„Pro-Medica” w Elku Sp. z o.o.
19-300 Elk, ul. Baranki 24,
tel. 87 620-95-71 wew. 51 - Automatyczna Centrala
tel. 87 621-96-20 - Sekretariat, Zarząd Spółki

Dział Zaopatrzenia i Zamówień Publicznych
tel. 87 620-95-93
tel. 87 620-95-76
tel. 87 620-96-26

e-mail: zaopatrzenie-pm@elk.com.pl
e-mail: przetargi@promedica.elk.pl
www.promedica.elk.com.pl

Odpowiedź na Zapytanie 15

Wszyscy uczestnicy postępowania

Znak: P-M/DZZP/ 310 / 610 /23

Data: 13.02.2023r.

Dotyczy: przetargu nieograniczonego na **dostawę leków i środków farmaceutycznych do Apteki Szpitalnej na potrzeby „Pro-Medica” w Elku Sp. z o. o.”** Znak sprawy: 28/2023.

Na podstawie art. 135 ust. 1-2 ustawy Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm.) Zamawiający przekazuje treść zapytań dotyczących zapisów specyfikacji warunków zamówienia wraz z wyjaśnieniami. W przedmiotowym postępowaniu wpłynęły następujące pytania:

PYTANIE nr 1 dot. Załącznika nr 5 do SWZ – Istotne dla stron postanowienia umowy - § 2 ust. 10

Wnosimy o zmianę zapisu w §2 ust.10 projektu umowy poprzez zwiększenie minimalnego zakresu zrealizowania umowy do wartości minimum 70%. Wskazujemy, że wskazany próg realizacji minimum 30%, wypacza ekonomiczny sens zawarcia umowy oraz jest niezgodny z przepisami ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 r., poz. 2019 ze zm.) ponieważ może doprowadzić do istotnej zmiany umowy i jej charakteru, co stoi w sprzeczności z zapisami art. 454 ust.1, ust.2 pkt 1) i 3) oraz art.455 ust.1 pkt 1) ww. ustawy. Ponadto prosimy o doprecyzowanie niniejszego zapisu w taki sposób, aby jednoznacznie z jego treści wynikało, że wskazane przez Zamawiającego ograniczenie ilości nabywanego towaru dotyczy każdej poszczególnej pozycji asortymentowej, a nie całej zamawianej ilości (tzn., że zamawiający zamówi min. ...% ilości każdego z zaoferowanych asortymentów).

Odpowiedź: Zamawiający modyfikuje Załącznik nr 5 do SWZ – Istotne dla stron postanowienia umowy, modyfikacja nr 2 z dnia 13.02.2023r.

PYTANIE nr 2 dot. Załącznika nr 5 do SWZ – Istotne dla stron postanowienia umowy - § 3 ust. 11

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 startą 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 przewidział w/w okoliczność w § 11 ust. 1 pkt 6) w Istotnych dla stron postanowieniach umowy - Załącznik nr 5 do SWZ.

PYTANIE nr 3 dot. Załącznika nr 5 do SWZ – Istotne dla stron postanowienia umowy - § 3 ust. 13

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.”.

Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy bez zmian.

PYTANIE nr 4 dot. Załącznika nr 5 do SWZ – Istotne dla stron postanowienia umowy - § 6 ust. 1 lit. c) i treści § 5 ust.1 lit. c)

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kar umownych za niedostarczenie w terminie

zamówionej partii towaru poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 1% dziennie liczonej od wartości nie dostarczonego w terminie zamówienia? Wskazujemy, że podana w §6 ust.1 lit. c) wysokość kary za opóźnienie spełnienia świadczenia przez wykonawcę jest niewspółmiernie wysoka do wysokości kary za niespełnienie świadczenia pieniężnego przez Zamawiającego. Kara za opóźnienie dostawy wynosić ma 1825% w skali roku, natomiast kara za opóźnienie płatności przez Zamawiającego wynosić może maksymalnie 14,75% w skali roku.

Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy bez zmian. Jednocześnie informuje, że łączna wysokość kar która może być nałożona na Wykonawcę zgodnie z § 6 ust. 4 nie może przekroczyć 30% łącznego wynagrodzenia Wykonawcy, a co najważniejsze w intencji Zamawiającego kara ma charakter przede wszystkim mobilizujący i dyscyplinujący Wykonawcę do prawidłowej realizacji przedmiotu umowy i w przypadku prawidłowej realizacji Zamawiający nie będzie naliczał Wykonawcy kar.. Ponadto jako podmiot leczniczy musimy mieć zabezpieczenie dostaw leków i środków farmaceutycznych, które ratują zdrowie i życie pacjenta.

PYTANIE nr 5 dot. Załącznika nr 5 do SWZ – Istotne dla stron postanowienia umowy - § 6 ust. 1 lit. d)

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę brzmienia zapisów §6 ust. 1 lit. d) wzoru umowy poprzez wprowadzenie ew. kary za rozwiązanie umowy w wysokości 10% wartości brutto niezrealizowanej części przedmiotu umowy?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę. Zamawiający zmodyfikował Załącznik nr 5 do SWZ – Istotne dla stron postanowienia umowy, modyfikacja nr 1 z dnia 27.01.2023r.

PYTANIE nr 6 dot. Załącznika nr 5 do SWZ – Istotne dla stron postanowienia umowy - § 6 ust. 1 lit. e)

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę brzmienia zapisów §6 ust. 1 lit. e) wzoru umowy poprzez wprowadzenie ew. kary za opóźnienie reklamacji w wysokości 1% wartości brutto reklamowanej części zamówienia cząstkowego dziennie?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

PYTANIE nr 7 dot. Załącznika nr 5 do SWZ – Istotne dla stron postanowienia umowy - § 11 ust.2 lit. c) ppkt c.1.

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę §11 ust.2 lit. c) ppkt c.1. wzoru umowy poprzez usunięcie postanowienia ustanawiającego poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia na poziomie 15% oraz zastąpienie go postanowieniem przewidującym, że wartość ww. poziomu zmiany cen wyniesie 5%, albowiem ww. postanowienie narusza zasadę ekwiwalentności świadczeń stron oraz postulat równomiernego rozłożenia ryzyka kontraktowego?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

PYTANIE nr 8 dot. Załącznika nr 5 do SWZ – Istotne dla stron postanowienia umowy - § 11 ust. 2 lit.c) ppkt c.2

Prosimy o zmodyfikowanie zapisu §11 ust.2 lit.c) ppkt c.2 projektu umowy poprzez podwyższenie maksymalnej wartości zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza zamawiający w efekcie zastosowania postanowień o zasadach wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia do 50% wartości pierwotnej umowy.

Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy bez zmian.

PYTANIE nr 9 dot. Załącznika nr 5 do SWZ – Istotne dla stron postanowienia umowy - § 11 ust.2 lit.c)

Prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o §11 ust.2 lit. c) wzoru umowy, zarówno Wykonawca jaki 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 pozostawia zapisy bez zmian.

PYTANIE nr 10

Czy w stosunku do Zamawiającego na chwilę obecną aktualizują się przesłanki „niewypłacalności” oraz „zagrożenia niewypłacalnością” w rozumieniu art. 6 ustawy z dn. 1.01.2016r. – Prawo restrukturyzacyjne (Dz.U.2015.978 z późn. zm.) oraz art. 10 ustawy z dn. 28.02.2003r. – 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: Nie.



PYTANIE nr 11

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 niemożności 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. 1.01.2016r. – Prawo restrukturyzacyjne (Dz.U.2015.978 z późn. zm.) i ustawie z dn. 28.02.2003r. –Prawo upadłościowe (Dz.U.60.535 z późn. zm.).

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Wykonawcy zobowiązani są do uwzględnienia w ofercie treści udzielonych odpowiedzi i dokonanych zmian, stanowią one bowiem integralną część SWZ.

Z poważaniem

