Kraków, dn. 06.06.2023 r.

SZP-271/20-2/2023

**Do wszystkich zainteresowanych**

**Dot. sprawy: SZP/19/2023- wyjaśnienie i zmiany treści SWZ**

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn. **“Dostawa leków biologicznych”**

1. **WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ**

Działając na podstawieart. 135 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (zwana dalej: PZP), Zamawiający przekazuje poniżej treść zapytań, które wpłynęły do Zamawiającego wraz z wyjaśnieniami:

**Pytanie 1**

Dotyczy § 2 ust. 3 wzoru umowy w zakresie dostaw na cito.

Z uwagi na fakt, iż wymienione produkty lecznicze w pakiecie nr 1 są lekami ratującymi życie i nie wymagają dostaw na cito, a ich podawanie odbywa się w trybie planowanym, proszę o potwierdzenie, że zapisy § 2 1 pkt. 3 wzoru umowy w zakresie dostaw na cito nie będą miały zastosowania w stosunku do pakietu nr 1. Zapisy umowy w obecnym brzmieniu dla wyżej wymienionych leków wprowadza nieproporcjonalne ograniczenie w stosunku do obiektywnych potrzeb Zamawiającego.

**ODPOWIEDŹ: Zamawiający nie odstępuje od wymogu dostaw „na cito”. Zamawiający wyjaśnia, iż z dostaw na „na cito” może skorzystać jedynie w uzasadnionych, wyjątkowych sytuacjach i jeśli takie sytuacje nie zaistnieją to nie będzie korzystał z ww. wskazanych dostaw.**

**Pytanie 2**

Dotyczy § 8 ust. 1 pkt. 1 wzoru umowy – kary umowne

Czy Zamawiający zgodzi się w § 8 ust. 1 pkt. 1 wzoru umowy na zmianę kary umownej wynoszącej 20% wynagrodzenia określonego w § 3 ust. 1 na karę wynoszącą 20% wartości brutto niezrealizowanej części umowy?
Mając na uwadze wytyczne UZP i wypracowane stanowisko KIO w którym określając wysokość kar umownych, Zamawiający powinien kierować się zdrowym rozsądkiem. Zbyt restrykcyjne kary umowne w połączeniu z wynikającą z ustawy o finansach publicznych koniecznością ich dochodzenia przez zamawiającego może prowadzić nie tylko do negatywnych konsekwencji dla wykonawcy, ale być powodem niemożności zrealizowania zamówienia. Powyższy zapis w brzmieniu przewidującym karę umowną zamówienia również prawidłowo zrealizowanego pozostaje w sprzeczności funkcją kary umownej określonej przez przepisy kodeksu cywilnego.

**ODPOWIEDŹ: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody. Zamawiający nie uważa przyjętego poziomu kar umownych za wygórowany. Zapewnienie ciągłości i terminowości dostaw leków ma dla Szpitala kluczowe znaczenie, a uchybienia w terminowości dostaw mogą nieść za sobą problemy związane z zapewnieniem ciągłości terapii pacjentów, co grozi poważnymi konsekwencjami.**

**Pytanie 3**

Do §3 ust. 13 wzoru umowy. Wnosimy o obniżenie do 5% minimalnego progu uprawniającego do ubiegania się o zmianę wynagrodzenia. Wskazujemy przy tym, że proponowany przez Zamawiającego próg 7% spowodować może konieczność ponoszenia rażących strat po stronie wykonawcy zamówienia i sprzedaż poniżej kosztów zakupu (maksymalne marże, w których zawierają się koszty i zysk wykonawcy najczęściej nie przekraczają 5%), a co za tym idzie konieczność odstąpienia od umowy.

**ODPOWIEDŹ: Zamawiający wyraża zgodę. W ślad za tym w § 3 ust. 13 zdanie pierwsze otrzymuje brzmienie: *„W przypadku dokonywania waloryzacji wynagrodzenia, o której mowa w ust. 6 pkt 4, wynagrodzenie Dostawcy będzie mogło być waloryzowane w sytuacji, gdy średnia całości kosztów realizacji przedmiotu umowy będzie wyższa, po pierwszych pełnych 6 miesiącach obowiązywania umowy, o co najmniej 5% względem kalkulacji kosztów realizacji przedmiotu umowy, którą przyjął Dostawca kalkulując swoje wynagrodzenie wskazane w ofercie.”* Pozostała treść tego ustępu nie ulega zmianie.**

**Pytanie 4**

Do §3 ust. 13 wzoru umowy. Prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o §3 ust. 13 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 nie wyraża zgody. W przypadku braku porozumienia zastosowanie znajda ogólne przepisy Kc.**

**Pytanie 5**

Do §3 ust. 13, ust. 16 pkt 4 wzoru umowy. Prosimy o wykreślenie obowiązków dotyczących przedłożenia szczegółowej kalkulacji kosztów w ciągu 14 dni od daty podpisania umowy oraz dołączenia do wniosku o waloryzację wynagrodzenia dokumentów uzasadniających zmianę kosztów wykonania zamówienia, gdyż wymóg przedłożenia przez Wykonawcę szczegółowej kalkulacji cen materiałów oraz kosztów realizacji zamówienia pod rygorem utraty prawa do waloryzacji, stanowi naruszenie treści oraz idei art. 439 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Jak wynika ze stanowiska doktryny: „(…) podstawą do obliczenia zmiany wynagrodzenia powinien być sam fakt zmiany wybranego wskaźnika albo zmiany cen wybranych przez zamawiającego rodzajów materiałów lub kosztów ponad przyjęty poziom. Skorzystanie przez strony umowy z wybranej metody indeksacji nie wymaga przeprowadzenia przez wykonawcę dodatkowych dowodów i wyjaśnień, przedkładania ofert dostawców lub podwykonawców potwierdzających bezpośredni lub pośredni wpływ na koszty ponoszone przez wykonawcę (…) w przypadku wzrostu lub zmniejszenia wielkości wskaźnika lub zmiany cen wybranych przez zamawiającego rodzajów materiałów lub kosztów” (tak: E. Wiktorowska [w:] A. Gawrońska-Baran, A. Wiktorowski, P. Wójcik, E. Wiktorowska, Prawo zamówień publicznych. Komentarz aktualizowany, LEX/el. 2023, art. 439). Wskazujemy przy tym, że obowiązki dotyczące przedłożenia szczegółowej kalkulacji kosztów w ciągu 14 dni od daty podpisania umowy, a także dołączenia do wniosku o waloryzację wynagrodzenia szczegółowej kalkulacji kosztów realizacji umowy oraz dokumentów uzasadniających zmianę kosztów wykonania zamówienia dublują warunki waloryzacji i de facto nakazują potwierdzać dokumentami obiektywny wskaźnik zmiany cen publikowany przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego.

W kwestii obowiązku przedłożenia rzeczonej kalkulacji podkreślenia wymaga, że przesłanka ta w sposób nadmierny oraz niezgodny z prawem ogranicza ustawowe uprawnienie Wykonawcy do waloryzacji wynagrodzenia. Jakkolwiek bowiem prawodawca przyznał Zamawiającym pewną swobodę w kształtowaniu treści klauzul waloryzacyjnych, to Zamawiający zobowiązany jest dostosować jej kształt do charakteru oraz specyfiki konkretnego zamówienia (vide: wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 4 maja 2022 r., sygn. akt: KIO 1085/22). Mając na uwadze, że w przedmiotowej sprawie realizacja zamówienia polegać ma na dostawie produktów leczniczych - których oferowana cena ustalana jest wyłącznie na podstawie cen producenta oraz przyjętej przez Wykonawcę marży – za niedopuszczalne uznać należy nałożenie na Wykonawcę obowiązku przedstawienia ww. kalkulacji. Wymóg ten sprzeciwia się przepisom powszechnie obowiązującego prawa oraz stanowi naruszenie zasad uczciwej konkurencji. Ponadto wymóg ten stanowi naruszenie tajemnicy przedsiębiorstwa. Zgodnie ze stanowiskiem dominującym w orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej, tajemnicą przedsiębiorstwa mogą być objęte m.in. kalkulacje ceny ofertowej (sposób kalkulacji, przyjęte kwoty), dostawy (w tym ceny materiałów) oraz stosowane rozwiązania organizacyjne. Informacje te stanowią zbiór wypracowanych w praktyce metod prowadzenia własnej działalności gospodarczej, wpływający na sposób budowania ceny oferty. Ten wypracowany sposób wyceny stanowi zaś istotną dla wykonawcy wartość gospodarczą, ponieważ pozwala mu na utrzymywanie jego przewagi konkurencyjnej nad innymi podmiotami działającymi w tej samej branży (vide: wyrok KIO z dnia 17 lutego 2016 r., sygn. akt: KIO 149/16; wyrok KIO z dnia 1 czerwca 2012 r., sygn. akt: KIO 995/12).

Co do samego zaś rygoru utraty prawa do waloryzacji w razie nieprzedłożenia ww. kalkulacji należy wskazać, że takie ukształtowanie pozycji Wykonawcy wypacza sens ww. regulacji i stanowi jedynie pozorną realizację art. 439 PZP i jako takie pozostaje w jawnej sprzeczności z przepisem ustawy. Zarówno w orzecznictwie, jak i w doktrynie zgodnie podnosi się, że celem zastosowania art. 439 PZP powinno być faktyczne umożliwienie zmiany wysokości wynagrodzenia wykonawcy w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia. Dla prawidłowego zastosowania tego przepisu nie jest wystarczające formalne zawarcie w projektach umów postanowień dotyczących kwestii w tym przepisie wymaganych, ale konieczne jest takie określenie zasad waloryzacji, które da stronom umowy szansę na zmianę wysokości wynagrodzenia uwzględniającą zmiany cen na rynku i na rozłożenie ryzyka wzrostu cen na obie strony umowy (vide: wyrok KIO z dnia 14 czerwca 2022 r., sygn. akt: KIO 1192/22). Innymi słowy, postanowienia waloryzacyjne nie mogą sprowadzać się jedynie do formalnego wypełnienia obowiązku ich zawarcia w umowie, lecz powinny pozwalać na rzeczywiste ich zastosowanie podczas realizacji zamówienia (vide: M. Jaworska, Prawo zamówień publicznych. Komentarz, red. Marzena Jaworska, Dorota Grześkowiak-Stojek, Julia Jarnicka, Agnieszka Matusiak, wyd. 4, art. 439). Przenosząc powyższe konstatacje na grunt kwestionowanych zapisów wzoru umowy, nie ulega wątpliwości, że postanowienie to stanowi jedynie iluzoryczną realizację wymogów ustawowych dot. waloryzacji wynagrodzenia wykonawcy. Zamawiający uzależnia bowiem możliwość skorzystania przez Wykonawcę z ustawowego uprawnienia do waloryzacji od realizacji wymogu sprzecznego z prawem, a przy tym narażającego go na ujawnienie tajemnicy przedsiębiorstwa.

**ODPOWIEDŹ: Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie wskazanych zapisów i nie uważa regulacji w § 3 ust. 13 i ust. 16 pkt 4 za niezgodne z PZP. Zamawiający jako gospodarz postępowania w granicach przepisów prawa ma swobodę w kształtowaniu warunków zamówienia i ponosi ich konsekwencje. Kwestionowane regulacje mają służyć zobiektywizowaniu i zapewnieniu realnej weryfikacji wniosku o waloryzację wynagrodzenia, który zostanie złożony w przyszłości przez wykonawcę. Wymóg przedłożenia kalkulacji nie jest nadmiernym utrudnieniem dla wykonawcy (wykonawca rzetelnie przygotowujący ofertę i kalkulujący jej cenę w perspektywie zakładanego czasu trwania umowy takie dane posiada). Katalog kosztów ujętych w kalkulacji powinien być dopasowany przez wykonawcę do specyfiki zamówienia. Jeśli dane takie stanowią tajemnicę przedsiębiorstwa wykonawca powinien to zastrzec. To, że rynkowe, uśrednione dane wskazują, że pewne koszty rosną nie znaczy, że koszty takie danemu wykonawcy rosną lub rosną w takim samym stopniu. Dlatego Zamawiający oczekuje od wykonawcy składającego wniosek o waloryzację przedłożenia wraz z nim dokumentów wskazanych w § 3 ust. 16 pkt 4.**

**Pytanie 6**

Do §3 ust. 17 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z wzoru umowy zapisów §3 ust. 17 jako niezgodnych z normami współżycia społecznego i będącego nadużyciem prawa ze strony Zamawiającego, a co za tym idzie nie zasługujących na ochronę prawną. Wyjaśniamy, że rolą kar w zamówieniach publicznych jest ochrona interesów Zamawiającego w zakresie prawidłowych i terminowych dostaw przedmiotu zamówienia. Zamawiający nie może zastrzegać kar umownych za realizację uprawnień podmiotowych wykonawcy jak również nie związanych z realizacją przedmiotu zamówienia. Za takim rozumieniem przepisów przemawiają następujące orzeczenia Krajowej Izby Odwoławczej o sygnaturach: KIO 2397/13 i KIO 487/14.

**ODPOWIEDŹ: Zamawiający nie wyraża zgody. Konstrukcja tej regulacji zabezpiecza możliwość przeprowadzenia procesu waloryzacji wynagrodzenia z wnioskiem, gdy wnioskuje o to Zamawiający.**

**Pytanie 7**

Do §8 ust. 1 pkt 1), ust. 5 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wymiaru kary umownej zastrzeżonej w §8 ust. 1 pkt 1), ust. 5 wzoru umowy do wysokości 10% wartości NIEZREALIZOWANEJ części umowy?

**ODPOWIEDŹ: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody. Zamawiający nie uważa przyjętego poziomu kar umownych za wygórowany. Zapewnienie ciągłości i terminowości dostaw leków ma dla Szpitala kluczowe znaczenie, a uchybienia w terminowości dostaw mogą nieść za sobą problemy związane z zapewnieniem ciągłości terapii pacjentów.**

**Pytanie 8**

Do §8 ust. 1 pkt 2) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę w sposobie naliczania kary umownej za opóźnienie w realizacji dostawy lub za dostawę niezgodną z zamówieniem do wysokości 0,5% wartości brutto niedostarczonej lub niezgodnej części zamówienia za każdy dzień zwłoki, a dla dostaw w trybie na cito do wysokości 0,05% wartości brutto niedostarczonej lub niezgodnej części zamówienia za każdą godzinę zwłoki?

**ODPOWIEDŹ: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody. Zamawiający nie uważa przyjętego poziomu kar umownych za wygórowany. Zapewnienie ciągłości i terminowości dostaw leków ma dla Szpitala kluczowe znaczenie, a uchybienia w terminowości dostaw mogą nieść za sobą problemy związane z zapewnieniem ciągłości terapii pacjentów.**

**Pytanie 9**

Do §8 ust. 1 pkt 3) lit. a) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na ewentualne naliczanie kary umownej za niedostarczenia zamówionej dostawy w wysokości 10% niedostarczonej części zamówienia?

**ODPOWIEDŹ: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody. Zamawiający nie uważa przyjętego poziomu kar umownych za wygórowany. Zapewnienie ciągłości i terminowości dostaw leków ma dla Szpitala kluczowe znaczenie, a uchybienia w terminowości dostaw mogą nieść za sobą problemy związane z zapewnieniem ciągłości terapii pacjentów.**

**Pytanie 10**

Do §8 ust. 1 pkt 3) lit. b) wzoru umowy. Prosimy o usunięcie §8 ust. 1 pkt 3 lit. b), nakładającego na Wykonawcę dodatkową karę z tytułu dokonania zakupu interwencyjnego spowodowanego brakiem dostawy lub niedostarczeniem towaru w terminie. Nadmieniamy, że Zamawiający zastrzegł w umowie wiele środków dyscyplinujących oraz kompensacyjnych, możliwych do wykorzystania w okolicznościach opóźnienia dostawy bądź jej braku. Wśród nich wymienić należy zastrzeżoną w §8 ust. 1 pkt 2 oraz §8 ust. 1 pkt 3 możliwość naliczenia kary umownej za brak dostawy lub niezrealizowanie w terminie dostawy, czy wynikającą z treści §5 ust. 4 pkt 2 możliwość odstąpienia od umowy w przypadku niewywiązania się z terminu realizacji dostawy lub w razie braku realizacji dostawy. Ponadto, postanowienia §8 ust. 1 pkt 3 lit. b) oraz §8 ust. 2 zobowiązują już Wykonawcę do pokrycia różnicy w cenie, pomiędzy ceną wynikającą z umowy, a ceną jaką zapłaci Zamawiający u innego dostawcy, a także dodatkowych kosztów związanych z wykonaniem zamówienia zastępczego. W związku z powyższym, uważamy dodanie, do i tak już obszernego katalogu, kolejnego rodzaju kary za rażąco wygórowane oraz przekraczające granice motywacji Wykonawcy do realizacji zamówienia, a zatem mogące stanowić przyczynek dla Zamawiającego do wzbogacenia się.

**ODPOWIEDŹ: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody. Przyjęty mechanizm ma zabezpieczyć prawidłową realizację przedmiotu umowy i zapewnić dostępność leków. W dotychczasowej praktyce funkcjonowania Szpitala z regulacji tych korzystano niezwykle rzadko i nie stanowią one przyczynku dla Zamawiającego do wzbogacenia się.**

**Pytanie 11**

Do §9 ust. 1 pkt 12) wzoru umowy. Prosimy o wykreślenie zapisu §9 ust. 1 pkt 12) wzoru umowy, który przewiduje obniżenie „wynagrodzenia dostawcy w przypadku zmiany regulacji skutkujących zmniejszeniem wysokości płatności dokonywanych przez NFZ na rzecz Zamawiającego w ramach rozliczeń w zakresie skojarzonego zakresu świadczeń – to jest wyodrębnionego w umowie w danym zakresie świadczeń w leczeniu szpitalnym, w ramach którego udzielane są określone świadczenia wraz z wyodrębnioną w ramach umowy kwotą zobowiązania, przeznaczoną wyłącznie na ich finansowanie.”. Wskazujemy, że wykonawca zamówienia publicznego nie jest stroną umowy Zamawiającego z NFZ, nie ma wpływu na decyzje dotyczące finansowania procedur medycznych przez NFZ, a zatem, nie może być obarczany ryzykiem nieprzewidywalnej konieczności obniżenia ceny w związku ze zmniejszeniem lub odstąpieniem od finansowania procedury medycznej przez NFZ. Ponadto podkreślamy, że zapis dotyczący obniżenia cen na skutek zmniejszenia płatności dokonywanych przez NFZ, jest niezgodny z wymogami zawartymi w art. 99 ust. 1 PZP, który nakazuje przygotowanie opisu przedmiotu zamówienia z uwzględnieniem wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty. Tymczasem wymóg zawarty w §9 ust. 1 pkt 12) wzoru umowy skutkuje brakiem możliwości skalkulowania cen do oferty przetargowej, ponieważ wykonawca zamówienia, nie posiada żadnej wiedzy w zakresie zarówno wysokości (zakresu) jak i częstotliwości zmian cen wprowadzanych przez NFZ.

**ODPOWIEDŹ: Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie 12**

Do §9 ust. 1 pkt 13) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie zapisu §9 ust. 1 pkt 13), zgodnie z którym Zamawiający przewiduje zmianę umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru wykonawcy w zakresie zmiany ceny jednostkowej brutto poszczególnego asortymentu wyszczególnionego w załączniku do umowy w przypadku określenia przez NFZ średniego kosztu rozliczenia substancji czynnej będącej przedmiotem niniejszej umowy w danym miesiącu poniżej ceny określonej w niniejszej umowie?

Mechanizm narzucenia cen przez NFZ, w sposób wskazany powyżej, a przewidziany w niżej wskazanych zarządzeniach Prezesa NFZ jest bezprawny - narusza wiele przepisów powszechnie obowiązujących, stąd dla zachowania bezpieczeństwa obrotu i zawieranej umowy przetargowej, Wykonawca wnosi o jego usuniecie. Wskazujemy przy tym, że w najświeższym orzeczeniu KIO z dnia 8 listopada 2021 r. (KIO 3107/21) Izba krytycznie odniosła się do możliwości odstąpienia od umowy w przypadku, gdy Wykonawca nie wyrazi zgody na obniżenie cen w odpowiedzi na odpowiednie obniżki dokonywane przez NFZ zakazując stosowania tego typu postanowień i oceniając je jako nadużycie pozycji dominującej Zamawiającego. Ponadto wprost odnosząc się do kwestii zastrzegania we wzorcu umowy zmian wynagrodzenia w oparciu o zmiany określanego przez NFZ średniego kosztu rozliczenia substancji czynnej, wyraziła pogląd, że określenie ceny za realizację zamówienia, w tym również cen jednostkowych, jest uprawnieniem Wykonawcy, a Zamawiający nie jest uprawniony do wpływania treść oświadczenia woli Wykonawcy poprzez narzucanie mu maksymalnej ceny za realizację zamówienia, wobec czego treść tak zaprojektowanego postanowienia umownego jest co najmniej abuzywna, godząca w zasady wynikające z art. 431 ustawy PZP i art. 354 §1 KC oraz naruszająca interesy przedsiębiorcy w sposób rażąco nieproporcjonalny do rodzaju zamówienia i ryzyka związanego z jego realizacją.

Dodatkowo wskazujemy, że treść §9 ust. 1 pkt 13 wzoru umowy jest niezgodna z aktualnymi wytycznymi Ministra Zdrowia w zakresie stosowania klauzul jednostronnych, które przekazujemy w załączeniu.

**ODPOWIEDŹ: Zamawiający nie wyraża zgody. Zamawiający wskazuje, że wprowadzenie do wyliczenia w § 9 ust. 1 wskazuje na możliwość zmian a nie przymus ich dokonywania. Ta możliwość, w ocenie Zamawiającego, nie ma charakteru pozornego. Zwrócić należy uwagę, że Zamawiający także ma obowiązki w zakresie gospodarowania środkami publicznymi i zobowiązany jest do ich wydatkowania w sposób oszczędny.**

1. **ZMIANA TREŚCI SWZ**

Działając w oparciu o art. 137 ust. 1PZP, Zamawiający informuje, że zmianie uległy zapisy SWZ. Zamawiający informuje, że dokonuje następujących zmian:

* Załącznik nr 4 do SWZ, WZÓR UMOWY, w sposób wskazany w załączniku nr 1 do niniejszych odpowiedzi (zmiany zaznaczono kolorem czerwonym).

Zamawiający informuje, że w wyniku dokonanych zmian dokonał zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu w zakresie zmiany terminu związania ofertą oraz terminu składania i otwarcia ofert. Sprostowanie ogłoszenia zostanie udostępnione po jego opublikowaniu.

Zamawiający informuje, że pozostałe zapisy SWZ nie ulegają zmianie.

KIEROWNIK

SEKCJI ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH

mgr Marlena Czyżycka-Poździoch

**Załącznik nr 1 do odpowiedzi na pytania**

**ZAŁĄCZNIK NR 8 DO SWZ**

**WZÓR**

**Umowa nr ...../SZP/……**

**na Zamówienie Publiczne**

**nr SZP/19/2023**

zawarta pomiędzy:

**Szpitalem Specjalistycznym im. J. Dietla w Krakowie, 31-121 Kraków, ul. Skarbowa 4**, zarejestrowanym w KRS pod nr 0000032179, NIP: 676-20-83-306, REGON: 351564179,

reprezentowanym przez: **lek. med. Wojciecha Zarębę - Dyrektora**

zwanym dalej Zamawiającym,

**a**

..........................................................................., REGON: ..............; NIP: .............................................,

reprezentowaną przez: .........................................................................................

zwaną dalej Dostawcą.

*Umowę zawarto w wyniku postępowania o zamówienie publiczne nr SZP/19/2023 przeprowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego, zgodnie z art. 132 ustawy z dnia 11.09.2019 r. Prawo zamówień publicznych* [(Dz.U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm.)](https://sip.legalis.pl/document-view.seam?documentId=mfrxilrtg4ytoobrgm3da)

**Warunki realizacji umowy**

**§ 1**

1. Dostawca zobowiązuje się do dostarczania Zamawiającemu asortymentu zwanego dalej „towarem”, zgodnie z załącznikiem nr 1 do umowy, zgodnym z ofertą Dostawcy – z zastrzeżeniem postanowień niniejszej umowy.
2. Zamawiający będzie składał w okresie obowiązywania umowy zamówienia według jego rzeczywistych potrzeb. Wartość towaru zamówiona przez Zamawiającego w trakcie obowiązywania umowy będzie wynosić nie mniej niż 70% maksymalnej wartości brutto umowy.
3. W przypadku gdy dostawa spełnia przesłanki do uznania transakcji dostawy zgodnie z art 13a ustawy o VAT za przemieszczanie towarów w procedurze magazynu typu call-off stock Dostawca zobowiązany jest poinformować pisemnie Zamawiającego oraz prowadzić magazyn zgodnie z obowiązującymi przepisami (m.in. art 54a Rozporządzenia 282/2011 UE i Rozdziałem 3 a, b ustawy o VAT).

**§ 2**

1. Dostawca zobowiązuje się dostarczyć towar do miejsca magazynowania tj. do Apteki Szpitala Specjalistycznego im. J. Dietla w Krakowie, przy ul. Skarbowa 4, Kraków I piętro, w dniach od poniedziałku do piątku, w godzinach 7:30-14:30, lub w innym terminie uzgodnionym z upoważnionym pracownikiem zamawiającego, po złożeniu przez Zamawiającego zamówienia, pocztą elektroniczną na adres email: …………………...................... /faksem na numer …………………………, którego odbiór, na żądanie Zamawiającego, potwierdza Dostawca.
2. Dostawca zobowiązuje się dostarczyć towar wraz z fakturą. W przypadku gdy Dostawca wystawiać będzie fakturę w wersji elektronicznej, winien przesłać ją Zamawiającemu przed przystąpieniem Zamawiającego do odbioru towaru.
3. Dostawca zobowiązuje się realizować dostawy w terminie nie dłuższym niż: **48 godzin przypadających w** **dni robocze** od daty złożenia zamówienia. W uzasadnionych, wyjątkowych sytuacjach (zamówienia „na cito”) dostawca zobowiązuje się dostarczyć towar w terminie **24 godzin** od zgłoszenia zapotrzebowania.

Zamawiający każdorazowo w zamówieniu będzie podawać asortyment, ilość oraz w razie konieczności termin dostawy towaru.

1. Dostawa musi być dokonana zgodnie ze złożonym zamówieniem.
2. Dopuszcza się możliwość (za zgodą Zamawiającego) dostarczenia towaru o tych samych parametrach, a o innej nazwie – jednak o cenie jednostkowej nie wyższej niż towaru wskazanego pierwotnie w umowie.
3. Naruszenie wymogów określonych w ust. 2 może spowodować zwrot towaru na koszt Dostawcy.
4. Potwierdzone pisemnie wydanie Zamawiającemu przez Dostawcę towaru nastąpi w miejscu wskazanym w ust. 1, po dokonaniu odbioru jakościowego (zgodność ze złożonym zamówieniem) i ilościowego przez upoważnionego pracownika Zamawiającego.

W przypadku, gdy towar dostarczać będzie przewoźnik działający na zlecenie Dostawcy (kurier) w przypadku niemożności dokonania przy dostawie odbioru ilościowego i jakościowego, skwitowanie odbioru przesyłki nie jest traktowane, jako potwierdzenie jej zgodności ilościowej i jakościowej ze złożonym zamówieniem. W każdym, jednakże wypadku osoba dokonująca dostawy zobowiązana jest przekazać odbierającemu dokumenty wskazane w ust. 2.

1. Dostarczenie towaru (w tym wniesienie towaru do miejsca określonego w ust. 1) zostało ujęte w cenie towaru.

**Cena przedmiotu umowy**

**§ 3**

1. Całkowita cena brutto za towar określony w § 1 ust. 1 wynosi: **……………………….** *[pakiet nr…].*
2. Podana cena brutto zawiera: wartość towaru, podatek VAT, koszty ubezpieczenia i transportu oraz dostarczenia do wskazanego w niniejszej umowie miejsca i inne, jeśli występują. Ceny te zostały przyjęte zgodnie z ofertą Dostawcy.
3. Towar będzie sprzedawany po cenach jednostkowych brutto określonych w załączniku, o którym mowa w § 1 ust. 1**,** z zastrzeżeniem postanowień niniejszej umowy.
4. W przypadku, gdy towar będący przedmiotem zamówienia znajduje się w Katalogu Substancji Czynnych NFZ, cena tego towaru nie może być wyższa niż podana w Katalogu.
5. Zakazuje się zmiany cen z zastrzeżeniem postanowień niniejszej umowy.
6. Ceny mogą ulec zmianie z zastrzeżeniem poniższych postanowień. W przypadku zmiany:
7. wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę,
8. zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub ubezpieczenie zdrowotne,
9. zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych
10. w przypadku istotnej zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia (innych niż wskazane powyżej), której to zmiany, działając z należytą starannością, nie można było przewidzieć, rozumianej jako wzrost odpowiednio cen lub kosztów, jak i ich obniżenie, względem ceny lub kosztu przyjętych w celu ustalenia wynagrodzenia Dostawcy zawartego w ofercie Dostawcy.

- jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez Dostawcę. W takiej sytuacji każda ze Stron umowy, w terminie 30 dni od dnia wejścia w życie przepisów dokonujących tych zmian, może zwrócić się do drugiej Strony o przeprowadzenie negocjacji w sprawie odpowiedniej zmiany wynagrodzenia;

1. stawki podatku od towarów i usług oraz podatku akcyzowego ceny brutto określone w umowie ulegną odpowiedniej zmianie, ze skutkiem od dnia obowiązywania nowych stawek, w taki sposób, aby wynikające z umowy ceny netto pozostały niezmienione)
2. podwyżki cen urzędowych (w przypadku podwyżki lub obniżki cen urzędowych Dostawca zobowiązany jest uwzględnić je od dnia obowiązywania nowych cen) *[jeśli dotyczy]*.
3. W przypadku zmiany cen w górę Dostawca sporządzi stosowny aneks i dostarczy go Zamawiającemu.
4. Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany cen jednostkowych za przedmiot umowy w dół. Zmiana ta, co do zasady, nie wymaga aneksu do umowy (chyba, że wniesie o to jedna ze stron). Dostawca zawiadomi Zamawiającego na piśmie o wprowadzeniu nowych cen.
5. Ceny i nazwy na fakturze muszą odpowiadać cenom i nazwom ujętym w załączniku nr 1 do umowy, z zastrzeżeniem postanowień niniejszej umowy.
6. Ceny na fakturze będą rozbite na poszczególne pozycje asortymentu z wyszczególnionym podatkiem VAT (cena jednostkowa netto, stawka podatku VAT, wartość netto, wartość brutto, wartość VAT).
7. W sytuacji, w której uzasadniona zmiana wysokości wynagrodzenia w wyniku waloryzacji, o której mowa w ust. 6 pkt 4), skutkowałaby wzrostem o 20% pozostałej do realizacji kwoty umowy, Zamawiającemu przysługuje prawo wypowiedzenia umowy z miesięcznym okresem wypowiedzenia, ze skutkiem na koniec miesiąca kalendarzowego.
8. Warunkiem wprowadzenia zmiany wynagrodzenia na skutek okoliczności wskazanych w ust. 6 pkt 1-3 i 5-6 jest przedłożenie przez Dostawcę Zamawiającemu pisemnego wniosku w tym przedmiocie, zawierającego co najmniej:
9. wskazanie przepisów, które uległy zmianie (z określeniem daty wejścia w życie zmian) oraz szczegółowe uzasadnienie wpływu tych zmian na koszty wykonania zamówienia, i dokładne określenie wysokości zmiany tych kosztów;
10. określenie wysokości nowego wynagrodzenia wraz z przedstawieniem szczegółowej kalkulacji kwoty o jaką wynagrodzenie ma ulec zmianie;
11. wskazanie daty, od której nastąpi bądź nastąpiła zmiana kosztów realizacji przedmiotu umowy (nie wcześniejszej niż data wejścia w życie właściwych przepisów).
12. W przypadku dokonywania waloryzacji wynagrodzenia, o której mowa w ust. 6 pkt 4, wynagrodzenie Dostawcy będzie mogło być waloryzowane w sytuacji, gdy średnia całości kosztów realizacji przedmiotu umowy będzie wyższa, po pierwszych pełnych 6 miesiącach obowiązywania umowy, o co najmniej ~~7%~~ 5% względem kalkulacji kosztów realizacji przedmiotu umowy, którą przyjął Dostawca kalkulując swoje wynagrodzenie wskazane w ofercie. Kalkulację taką Dostawca zobowiązany jest przedstawić Zamawiającemu w terminie do 14 dni od daty podpisania przez niego umowy. Kalkulacja ta ma umożliwić porównanie danych w niej zawartych z okolicznościami ujętymi we wniosku Dostawcy o waloryzację wynagrodzenia. Kalkulacja ta powinna wskazywać na katalog kosztów ponoszonych przez Dostawcę i udział procentowy poszczególnych kosztów i elementów cenotwórczych w wynagrodzeniu Dostawcy / kosztach oferowanych przez Dostawcę towarów (w szczególności powinna wskazywać na koszty pracownicze, koszty zakupu asortymentu, koszty energii, koszty transportu, kurs waluty, po której skalkulowano ofertę (jeśli dotyczy) jak i zakładany zysk). Zamawiający może nie uwzględnić wniosku o waloryzację w całości, jeśli Dostawca nie przedłożył jej w terminie wskazanym powyżej.  Zamawiający może nie uwzględnić wniosku o waloryzację w całości lub w części, jeśli we wniosku o waloryzację wynagrodzenia wskazywany jest wzrost kosztów w zakresie nie ujętym w uprzednio złożonej kalkulacji. Przepis art. 18 ust. 3 Pzp stosuje się odpowiednio do dokumentu, w którym zamieszczona jest kalkulacja.
13. Podwyższenie wynagrodzenia Dostawcy, w oparciu o przesłankę wskazaną w ust. 6 pkt 4, nastąpi na wniosek Dostawcy, złożony najwcześniej po upływie pełnych 6 miesięcy kalendarzowych od dnia zawarcia Umowy przez Strony. Strony uzgodnią poziom wzrostu wynagrodzenia (który może być różny w stosunku do poszczególnych towarów) w terminie do 30 dni od daty wpływu wniosku do Zamawiającego wraz z dokumentami, o których mowa w ust. 16 pkt 4. Uzgodniona zmiana wynagrodzenia obowiązywać będzie od początku miesiąca kalendarzowego następującego po upływie 30-dniowego terminu na rozpatrzenie wniosku Dostawcy.
14. Przepisy niniejszego paragrafu stosuje się odpowiednio do obniżenia wartości wynagrodzenia Dostawcy na wniosek Zamawiającego.
15. Jeżeli z wnioskiem o dokonanie zmiany wysokości wynagrodzenia występuje Dostawca, zobowiązany jest on załączyć do wniosku, dokumenty uzasadniające zmianę kosztów wykonania zamówienia oraz wysokość tej zmiany, w szczególności:
	* 1. pisemne zestawienie wynagrodzeń pracowników, biorących udział w realizacji umowy (ze wskazaniem wysokości wynagrodzenia dotychczasowej i po zmianie) do których zastosowanie znajdzie zmiana przepisów o minimalnym wynagrodzeniu za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, wraz z określeniem części wynagrodzenia każdego z tych pracowników odpowiadającej zakresowi prac związanych z realizacją przedmiotu umowy – w przypadku przesłanki, o której mowa w ust. 6 pkt 1);
		2. pisemne zestawienie wynagrodzeń osób biorących udział w realizacji umowy (ze wskazaniem wysokości dotychczasowej i po zmianie), podlegających obowiązkowym ubezpieczeniom społecznym oraz ubezpieczeniu zdrowotnemu, do których zastosowanie znajdzie zmiana przepisów o zasadach podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub przepisów o wysokości składek na ubezpieczenia społeczne lub zdrowotne, wraz z podaniem kwot składek uiszczanych na ubezpieczenia społeczne i ubezpieczenie zdrowotne oraz określeniem części wynagrodzenia każdej z tych osób odpowiadającej zakresowi prac związanych z realizacją przedmiotu umowy – w przypadku przesłanki, o której mowa w ust. 6 pkt 2);
		3. pisemne zestawienie wpłat do PPK dotyczących osób biorących udział w realizacji umowy (ze wskazaniem wysokości dotychczasowej i po zmianie) do których zastosowanie znajdzie zmiana zasad gromadzenia i wysokości wpłat do PPK wraz z podaniem kwot wpłat do PPK oraz określeniem części wynagrodzenia każdej z tych osób odpowiadającej zakresowi prac związanych z realizacją przedmiotu umowy – w przypadku przesłanki, o której mowa w ust. 6 pkt 3);
		4. dokumenty potwierdzające wzrost cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją przedmiotu umowy i kalkulację przedstawiającą wpływ tej zmiany na wysokość wynagrodzenia Dostawcy / ceny dostarczanych towarów – w przypadku przesłanki wskazanej w ust.6 pkt 4.
16. Jeżeli z wnioskiem o dokonanie zmiany wynagrodzenia występuje Zamawiający, jest on uprawniony do żądania od Dostawcy przedstawienia dokumentów, z których będzie wynikać, w jakim zakresie okoliczności, na które się powołuje, mają wpływ na koszty wykonania zamówienia, w tym przedłożenia odpowiednich zestawień, w terminie wyznaczonym przez Zamawiającego, nie krótszym niż 14 dni od dnia otrzymania przez Dostawcę pisemnego żądania Zamawiającego. W przypadku uchybienia wyznaczonemu terminowi, Dostawca zapłaci Zamawiającemu karę umową w wysokości 100,00 zł za każdy rozpoczęty dzień zwłoki.
17. Strona, której przedłożono wniosek w przedmiocie zmiany wynagrodzenia, ma prawo odmowy wyrażenia zgody na proponowaną zmianę, odpowiednio w całości lub części, wyłącznie, jeżeli Strona wnioskująca nie wykazała w sposób wskazany w ustępach powyższych wysokości zmiany kosztów realizacji umowy, w szczególności zaś gdy zmiana przepisów nie ma wpływu na zmianę kosztów realizacji umowy.
18. Strona, która otrzymała od drugiej Strony wniosek w przedmiocie zmiany wynagrodzenia, ma obowiązek przedłożenia Stronie wnioskującej odpowiedzi na wniosek, ze wskazaniem, w jakim zakresie wyraża zgodę na wnioskowaną zmianę, uzasadnieniem odmowy uznania zasadności wniosku, bądź wezwaniem do uzupełnienia dokumentów koniecznych do prawidłowej analizy złożonego wniosku, w terminie 14 dni od dnia otrzymania wniosku – z zastrzeżeniem odmiennych postanowień ust. 14.

**Warunki płatności**

**§ 4**

1. Zamawiający zobowiązuje się dokonać zapłaty za towar w terminie do **60 dni** od daty otrzymania oryginału prawidłowo wystawionej faktury i po zrealizowaniu zamówienia potwierdzonego przez upoważnionego pracownika Zamawiającego. Wpłaty dokonywane będą przelewem na rachunek bankowy Dostawcy nr ……………………………………………………………………………...
W przypadku zmiany rachunku bankowego Dostawca sporządzi stosowny aneks i dostarczy go Zamawiającemu.
2. Zamawiający dopuszcza przesyłanie faktur na adres email: apteka@dietl.krakow.pl jak i za pośrednictwem Platformy Elektronicznego Fakturowania (PEF).
3. Zamawiający będzie dokonywać płatności na rachunek bankowy wskazany w ust. 1, jeśli widnieć on będzie w Wykazie podmiotów zarejestrowanych jako podatnicy VAT, niezarejestrowanych oraz wykreślonych i przywróconych do rejestru VAT. W przypadku gdy rachunek nie widnieje w tym wykazie Zamawiający ma prawo wstrzymać się z dokonaniem płatności do czasu gdy rachunek ten będzie ujęty w tymże Wykazie o czym Dostawca poinformuje Zamawiającego – dotyczy podatników VAT zarejestrowanych jako podatnik VAT czynny.
4. Za termin dokonania zapłaty przyjmuje się datę obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego.
5. Do ewentualnych opóźnień w zapłacie zastosowanie ma art. 8 ust. 1 ustawy z dnia 8.03.2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych.
6. W przypadku opóźnienia Zamawiającego z zapłatą należności wynikających z umowy Dostawca zobowiązany będzie przed ewentualnym skierowaniem sprawy o zapłatę na drogę postępowania sądowego wezwać Zamawiającego do zapłaty na piśmie zakreślając mu dodatkowy 14-dniowy termin do zapłaty liczony od dnia dostarczenia wezwania.

**Termin wykonania umowy**

**§ 5**

1. Umowa została zawarta na czas określony i obowiązuje **od dnia ……………. do dnia 22.03.2024 r.** z zastrzeżeniem ust. 2.
2. Umowa wygasa lub rozwiązuje się:
	1. z upływem okresu na jaki została zawarta, z zastrzeżeniem postanowień niniejszej umowy;
	2. z chwilą wyczerpania się kwoty przeznaczonej na dostawę towarów określonej w § 3 ust. 1 z zastrzeżeniem art. 455 ust. 2 ustawy pzp;
	3. na skutek porozumienia Stron lub odstąpienia od umowy przez jedną ze Stron umowy w przypadkach przewidzianych w niniejszej umowie i powszechnie obowiązujących przepisach prawa.
3. W przypadku niewyczerpania w całości środków, o których mowa w §3 ust. 1, w okresie obowiązywania Umowy Zamawiający zastrzega sobie prawo opcji polegające na wydłużeniu terminu wykonywania umowy o dodatkowe 6 miesięcy. Dostawca nie może odmówić wykonania umowy w zakresie objętym opcją, o ile tylko Zamawiający złoży oświadczenie (pisemne albo w postaci elektronicznej – opatrzonej kwalifikowanym podpisem elektronicznym, pod rygorem nieważności) o skorzystaniu z niej, na co najmniej 1 miesiąc przed upływem terminu obowiązywania umowy wskazanym w ust. 1. Realizacja umowy w terminie opcjonalnym będzie się odbywała w zakresie asortymentowym i na podstawie cen jednostkowych obowiązujących w dacie złożenia oświadczenia o skorzystaniu z prawa opcji.
4. Strony postanawiają, że oprócz wypadków wymienionych w Kodeksie Cywilnym oraz art. 456 ustawy pzp, przysługuje im prawo odstąpienia od umowy w zakresie niezrealizowanej części w następujących wypadkach:
5. Dostawca może odstąpić od umowy, jeżeli Zamawiający nie dokonuje zapłaty za faktury Dostawcy w okresie dłuższym niż 90 dni licząc od ustalonego terminu zapłaty.
6. Zamawiający może odstąpić od umowy, jeżeli:
7. Dostawca bez uzasadnionych przyczyn nie rozpoczął wykonywania umowy lub przerwał jej wykonywanie;
8. Dostawca rażąco narusza obowiązki wynikające z niniejszej umowy;
9. Dostawca 3–krotnie nieterminowo zrealizuje dostawy bądź opóźni się w realizacji pojedynczej dostawy przez okres dłuższy niż 96 godzin;
10. nie dojdzie do zmiany umowy w przypadku wskazanym w §9 ust. 2 w terminie do 7 dni od daty poinformowania Dostawcy przez Zamawiającego o konieczności dokonania zmiany umowy;
11. Odstąpienie od umowy powinno nastąpić w formie pisemnej z podaniem uzasadnienia.
12. W przypadku odstąpienia od umowy przez Zamawiającego na podstawie art. 456 ust. 1 ustawy pzp Dostawca może żądać wyłącznie wynagrodzenia należnego z tytułu wykonanej części umowy.
13. W przypadku wcześniejszego rozwiązania umowy, Dostawca może żądać jedynie zapłaty kwoty należnej mu z tytułu wykonania odebranych dostaw.

**§ 6**

1. Dostawca gwarantuje, że towar jest wolny od wad, z terminem ważności minimum 12 miesięcy od każdorazowej dostawy z zastrzeżeniem, iż ewentualne krótsze terminy ważności będą każdorazowo uzgadniane z Zamawiającym i jest dopuszczony do obrotu i stosowania na terytorium RP zgodnie z ustawą z dnia 06.09.2001 r. Prawo farmaceutyczne.
2. Dokumenty dopuszczające towar do obrotu na terenie RP, jak i inne dokumenty wymagane przepisami prawa a tyczące danego towaru (np. charakterystyki produktu leczniczego, certyfikaty zgodności, zgłoszenia i inne dotyczące oferowanego towaru) Dostawca zobowiązuje się okazać na każde żądanie Zamawiającego w terminie 3 dni od daty zgłoszenia takiego żądania. Zamawiający może żądać wersji elektronicznej wskazanych powyżej dokumentów.
3. Dostawca gwarantuje trwałość towaru w okresie podanym na opakowaniu pod warunkiem właściwego, określonego na opakowaniu sposobu przechowywania przez Zamawiającego.
4. Towar będzie dostarczany do Zamawiającego zgodnie z warunkami odpowiednimi dla danego typu towaru (w szczególności transport odbywać się powinien w warunkach zgodnych ze wskazaniami producenta).
5. Wszystkie dokumenty powinny być wystawione przez Dostawcę w języku polskim (o ile przepisy prawa nie stanowią inaczej) i sygnowane numerami umowy (sygnowanie numerami umowy nie dotyczy: faktury i specyfikacji materiałowej). W przypadku dokumentu sporządzonego w języku obcym, Dostawca zobowiązany jest przedłożyć ten dokument, wraz z tłumaczeniem na język polski. Dokument dostarczony w postaci kopii, ma być opatrzony zapisem „za zgodność z oryginałem” i podpisany przez uprawnioną osobę. Dokumenty w języku innym niż polski, bez załączonego ich tłumaczenia, nie będą brane pod uwagę przy ocenie realizacji przez Dostawcę jego obowiązków, o czym Zamawiający powiadomi Dostawcę.
6. Dostawca zobowiązuje się, że dostarczano towar będzie oznaczony zgodnie z obowiązującymi w tym zakresie przepisami. Wpisy na fakturze powinny być zgodne z danymi uwidocznionymi na opakowaniach.

**§ 7**

1. Odbiór ilościowy i jakościowy towaru odbywał się będzie w miejscu dostawy określonym w § 2 ust. 1 poprzez potwierdzenie przez upoważnionego pracownika Zamawiającego na dowodzie dostawy odbioru każdej dostarczonej partii towaru.

Zamawiający zobowiązany jest przy przyjęciu każdej dostawy towaru do sprawdzenia czy dostarczone ilości są prawidłowe oraz czy nie wykazują wad możliwych do wykrycia już podczas przyjęcia.

1. Zamawiający zastrzega sobie prawo odmowy przyjęcia od Dostawcy zamówionej dostawy towaru nieodpowiadającej wymogom jakościowym.
2. W razie stwierdzenia w dostawie: wad ilościowych (ilość niezgodna z fakturą), jakościowych, błędów w fakturze (np. ceny wyższe niż w umowie), Zamawiający zawiadomi o tym niezwłocznie Dostawcę przesyłając sporządzony na piśmie protokół reklamacji zawierający ujawnione rozbieżności i wady jakościowe (reklamacja) pocztą elektroniczną na adres email: ……………………………………
3. Dostawca zobowiązany jest rozpatrzyć reklamację, zawiadamiając Zamawiającego o zajętym stanowisku faksem na nr (12) 68-76-355 lub pocztą elektroniczną na adres email: apteka@dietl.krakow.pl, w terminie 48 godzin przypadających w dni robocze (14 dni w przypadku, gdy reklamacja wymaga przeprowadzenia badań laboratoryjnych, co dostawca udokumentuje Zamawiającemu) licząc od daty otrzymania reklamacji, pod rygorem uznania reklamacji za zasadną.
4. W przypadku uwzględnienia reklamacji Dostawca dostarczy towar wolny od wad lub brakującą ilość towaru w terminie do 48 godzin przypadających w dni robocze, licząc od dnia uznania reklamacji.
5. Dostawca ma obowiązek wystawić fakturę korygującą w terminie 48 godzin przypadających w dni robocze, licząc od dnia uznania reklamacji.
6. Zamawiający nie ma obowiązku zapłaty za wadliwy towar. Termin zapłaty za towar dostarczony w wyniku uwzględnienia reklamacji liczony jest od daty jego dostarczenia oraz dostarczenia faktury korygującej.
7. Wymiana towaru na wolny od wad, w przypadku zasadnej reklamacji, następuje na koszt Dostawcy.

**Kary umowne.**

**§ 8**

1. Strony ustalają, że w przypadku niewykonania lub nienależytego wykonania umowy Zamawiający może żądać od Dostawcy kar umownych z następujących tytułów i w wysokościach:
	1. z tytułu odstąpienia od umowy z przyczyn zależnych od Dostawcy w wysokości 20% całkowitego wynagrodzenia określonego w § 3 ust. 1;
	2. w przypadku zwłoki w dostarczeniu zamówionej dostawy lub dostarczeniu dostawy niezgodnie z zamówieniem – w wysokości 1 % ceny brutto opóźnionej dostawy lub niezgodnej z zamówieniem za każde rozpoczęte 24 godziny zwłoki, a w przypadku zamówień „na cito” – 0,5% wartości zamówionej dostawy za każdą godzinę zwłoki;
	3. w przypadku zwłoki w dostarczeniu zamówionej dostawy trwającej dłużej niż 168 godziny, a w przypadku zamówień „na cito” 96 godziny, od wyznaczonej daty/godziny dostawy (co Zamawiający będzie traktował jako całkowite niedostarczenie towaru) Zamawiający może obciążyć Dostawcę karami umownymi:
2. w wysokości 20 % umownej ceny brutto zamówionej i niedostarczonej dostawy;
3. w wysokości odpowiadającej różnicy pomiędzy kosztem, jaki poniesie Zamawiający w związku z zakupem u innego dostawcy, a ceną towaru wynikającą z niniejszej umowy - podwyższonej o 10% (nie mniej niż 25,00 zł brutto) z tytułu dodatkowych czynności związanych koniecznością dokonania zakupu u innego dostawcy i jego poszukiwania.  W przypadku gdy cena towaru u innego dostawcy będzie niższa niż ta wynikająca z umowy, Dostawca zostanie obciążony kwotą 25,00 zł brutto tytułem zryczałtowanych kosztów poszukiwania nowego dostawcy.
	1. w razie zwłoki w dostarczeniu faktury i innych dokumentów wymaganych niniejszą umową – 25,00 zł za każde rozpoczęte 24 godziny zwłoki liczone za każdy dokument;
4. W przypadku opóźnienia w dostarczeniu zamówionej dostawy, z uwagi na potrzebę zapewnienia ciągłości leczenia pacjentów/funkcjonowania szpitala, Zamawiający ma prawo dokonania zakupu zamówionego towaru u innego Dostawcy. W takiej sytuacji Dostawca zobowiązany będzie do pokrycia kosztów w wysokości odpowiadającej różnicy pomiędzy kosztem, który poniesie Zamawiający w związku z zakupem u innego dostawcy, a ceną produktu, wynikającą z niniejszej umowy/
5. Jeśli w danej sytuacji przepisy powszechnie obowiązujące tego nie wykluczają, Zamawiający ma prawo potrącać kwoty kar umownych, o których mowa w ust. 1 z należności Dostawcy z tytułu zapłaty za dostarczony przez niego towar, bez uprzedniego wezwania go do zapłaty kary. Zamawiający niezwłocznie poinformuje Dostawcę o dokonanym potrąceniu.
6. Łączna maksymalna wysokość kar umownych wynosi: 25% całkowitego wynagrodzenia określonego w § 3 ust. 1.
7. Strony ustalają, że Dostawca może żądać od Zamawiającego kar umownych z tytułu odstąpienia od umowy z przyczyn zawinionych przez Zamawiającego w wysokości 20% całkowitego wynagrodzenia określonego w § 3 ust. 1, chyba, że odstąpienie od umowy nastąpiło na podstawie art. 456 ust. 1 pkt 1) ustawy pzp;
8. Kary umowne podlegają sumowaniu z wyłączeniem możliwości dochodzenia łącznie kary umownej zarówno z tytułu odstąpienia od umowy jak i jej nienależytego wykonania.
9. Strony zastrzegają sobie możliwość dochodzenia odszkodowania uzupełniającego na zasadach ogólnych określonych w kodeksie cywilnym, gdy wartość kar umownych jest niższa niż wartość powstałej szkody. Dochodzenie roszczeń jest możliwe jedynie do wartości powstałej szkody.

**Dopuszczalne zmiany postanowień umowy**

**§ 9**

1. Zamawiający przewiduje możliwość dokonywania zmian w postanowieniach umowy w stosunku do treści umowy w przypadkach określonych w art. 455 ustawy pzp, a ponadto w przypadku:
2. wstrzymania produkcji oferowanego towaru;
3. zakończenia produkcji oferowanego towaru;
4. wygaśnięcia rejestracji oferowanego towaru;
5. pojawienia się w ofercie Dostawcy towaru o równoważnych lub przewyższających parametrach do towarów zawartych w załączniku nr 1 do umowy;
6. niemożności dostarczenia towaru pod nazwą handlową wskazaną w załączniku cenowym do umowy,
7. zaproponowania odpowiednika danego towaru w przypadku obiektywnej niedostępności towaru z umowy (cena odpowiednika nie wyższa niż niedostępnego towaru);
8. objęcia leku stanowiącego przedmiot umowy decyzją refundacyjną lub objęcia decyzją refundacyjną leku, stanowiącego podstawę limitu,
9. zmiany decyzji refundacyjnej w zakresie ceny leku objętego umową lub zmiany decyzji refundacyjnej w zakresie ceny leku stanowiącego podstawę limitu.
10. zmiany nazwy i/lub numeru katalogowego /numeru EAN, towaru przy zachowaniu jego parametrów;
11. zmiany wielkości opakowań;
12. zastosowania oferty promocyjnej w stosunku do towarów z umowy/odpowiedników;
13. w zakresie obniżenia wynagrodzenia dostawcy w przypadku zmiany regulacji skutkujących zmniejszeniem wysokości płatności dokonywanych przez NFZ na rzecz Zamawiającego w ramach rozliczeń w zakresie skojarzonego zakresu świadczeń – to jest wyodrębnionego w umowie w danym zakresie świadczeń w leczeniu szpitalnym, w ramach którego udzielane są określone świadczenia wraz z wyodrębnioną w ramach umowy kwotą zobowiązania, przeznaczoną wyłącznie na ich finansowanie – jeśli dotyczy;
14. w przypadku określenia przez NFZ średniego kosztu rozliczenia substancji czynnej będącej przedmiotem niniejszej umowy w danym miesiącu poniżej ceny określonej w niniejszej umowie – w takiej sytuacji dopuszcza się możliwość zmiany ceny substancji czynnych określonych w niniejszej umowie dla których NFZ określił średni koszt rozliczenia substancji czynnej w danym miesiącu poniżej ceny określonej w umowie do wysokości nie wyższej niż określona przez NFZ;
15. zmiany wartości przedmiotu umowy w przypadkach określonych w niniejszej umowie;
16. zmiany danych dotyczące Dostawcy, w tym danych dotyczących rachunku bankowego (Dostawca przygotuje aneks do umowy i niezwłocznie po zaistnieniu zmian doręczy go Zamawiającemu);
17. zmiany danych dotyczących Zamawiającego (Zamawiający przygotuje aneks do umowy i niezwłocznie po zaistnieniu zmian doręczy go Dostawcy);
18. wydłużenia terminu obowiązywania umowy w przypadku niewykorzystania kwoty wskazanej w § 3 ust. 1) w terminie określonym w § 5 ust. 1 oraz umożliwiającym zrealizowanie dostaw dokonywanych na podstawie art. 455 ust. 2 ustawy pzp;
19. konieczności okresowej realizacji przedmiotu umowy przez Dostawcę zastępczego z przyczyn niezależnych od Dostawcy, o których to przyczynach Dostawca powinien niezwłocznie poinformować Zamawiającego.
20. W przypadku zaistnienia okoliczności określonych w ust. 1 pkt 1)-8) (jak i w innych przypadkach tego wymagających) Dostawca w porozumieniu z Zamawiającym zaproponuje inny towar, różniący się np. wielkością opakowania w przeliczonych ilościach i wyceniony proporcjonalnie do zaoferowanego w umowie.

W przypadku braku możliwości dostarczenia zamiennika towaru w cenie przetargowej, Zamawiający może wyrazić zgodę na sprzedaż w cenie zbliżonej do rynkowej lub na wyłączenie tego towaru z umowy na czas wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy i braku możliwości dostarczenia zamiennika. W takiej sytuacji Dostawca zobowiązany jest przedstawić pisemnie/mailem Zamawiającemu do akceptacji informację o nowej cenie lub/i informację o czasowym wyłączeniu tego towaru z umowy na czas wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy i braku możliwości dostarczenia zamiennika towaru w cenie przetargowej z podaniem przyczyn takiego stanu.

Zmiany określone w niniejszym ustępie mogą nastąpić na uzasadniony wniosek Dostawcy, po jego zaakceptowaniu przez Zamawiającego.

1. Zmiany określone w ust. 1 pkt 7) i 8):
* nie mają zastosowania, jeśli w ramach umowy towar dostarczany jest po cenie niższej;
* mogą nastąpić na uzasadniony wniosek Dostawcy, po jego zaakceptowaniu przez Zamawiającego.
1. Zmiany, o których mowa w ust. 1 pkt 1)-12) co do zasady, nie wymagają aneksu do umowy (chyba, że wniesie o to jedna ze stron umowy).
2. Zmiany umowy wymagają formy pisemnej pod rygorem nieważności, z zastrzeżeniem sytuacji, w których wyraźny zapis umowy stanowi inaczej.
3. W przypadku braku porozumienia pomiędzy Stronami umowy w sytuacji wskazanej w ust. 1 pkt 13 możliwe jest odstąpienie od umowy. Przepisu § 8 nie stosuje się.

**Postanowienia końcowe**

**§10**

1. Osobą odpowiedzialną za realizację umowy i jej koordynatorem ze strony Zamawiającego jest: ………………, e-mail, ………… tel. ………………….
2. Ze strony Dostawcy do kierowania i koordynowania spraw związanych z realizacją niniejszej umowy wyznacza się: ..................................................................., e-mail .....................................- nr tel. ……………………………

 **§ 11**

Dostawca zobowiązany jest do zapewnienia ciągłości dostaw towarów.

  **§ 12**

1. Dostawca odpowiada jak za własne działania, uchybienia lub zaniechania również za osoby, którym powierzył lub za pomocą których wykonuje przedmiot umowy.
2. \*) Dostawca zamierza wykonać usługę bez użycia podwykonawcy/ z użyciem podwykonawcy w zakresie …………………… ………% udziału podwykonawcy, ……………………………………… (nazwa i adres podwykonawcy, tel., przedstawiciel).

W sytuacji wykonywania zamówienia z udziałem podwykonawców, na podwykonawcy ciążą te same obowiązki, jakie spoczywają na Dostawcy.

1. Dostawca może:
2. powierzyć realizację części zamówienia podwykonawcom, mimo niewskazania w ofercie takiej części do powierzenia podwykonawcom;
3. wskazać inny zakres podwykonawstwa niż przedstawiony w ofercie;
4. wskazać innych podwykonawców niż przedstawieni w ofercie;
5. zrezygnować z podwykonawstwa.

**§ 13**

1. We wszystkich sprawach nieuregulowanych umową mają zastosowanie przepisy powszechnie obowiązujące odpowiednie dla przedmiotu niniejszej umowy, a w szczególności ustawa Prawo zamówień publicznych, Kodeks Cywilny i Prawo farmaceutyczne wraz z aktami wykonawczymi.
2. Poprzez określenie „dni/godziny” występujące w niniejszej umowie Zamawiający rozumie następujące po sobie dni kalendarzowe/godziny, a przez „dni robocze/godziny przypadające w dni robocze” rozumie każdy dzień tygodnia/godzinę od poniedziałku do piątku, za wyjątkiem dni ustawowo wolnych od pracy oraz sobót.

**§ 14**

Kwestie sporne powstałe w związku z realizacją umowy Strony zobowiązują się rozstrzygać na drodze polubownej, a w przypadku braku porozumienia rozstrzygać w drodze postępowania sądowego w sądzie powszechnym właściwym dla siedziby Zamawiającego.

**§ 15**

Dostawca zobowiązany jest do zachowania w tajemnicy wszelkich informacji uzyskanych w związku z realizacją niniejszej umowy, stanowiących tajemnicę służbową lub inną informację prawnie chronioną dotyczącą Zamawiającego.

**§ 16**

Dostawca nie może bez pisemnej zgody podmiotu tworzącego dla Zamawiającego (w rozumieniu ustawy z dnia 15.04.2011 r. o działalności leczniczej) zbywać jakichkolwiek wierzytelności wynikających z niniejszej umowy.

**ZAŁĄCZNIK NR 1 DO UMOWY**

**Formularz cenowy wraz ze szczegółowym opisem przedmiotu zamówienia**