

Gdańsk, dnia 14 marca 2019 r.

D10.251.11.G.2019

## WYKONAWCY UBIEGAJĄCY SIĘ O UDZIELENIE ZAMÓWIENIA

*Dot.: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego o wartości przekraczającej kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 PZP, zgodnie z Ustawą z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych na dostawę leków cytotoksycznych i leków z programów lekowych.*

W związku z pytaniami ze strony Wykonawców Zamawiający na podstawie art. 38 ust. 1 i 2 ustawy Prawo zamówień publicznych wyjaśnia treść Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia:

### **Pytanie 1 dot. projektu umowy § 1 ust. 3**

Proszę o wyjaśnienie, dlaczego w przypadku umowy, która zostanie zawarta na czas 12 miesięcy, Zamawiający przewidując sukcesywne dostawy, czyli nie przewidując przechowywania produktów w aptece szpitalnej/magazynie, jednocześnie wymaga od Zamawiającego dostarczenia produktów o ważności minimum 12 miesięcy od daty dostawy (§ 1 ust. 3 Wzoru umowy)? W związku z nadmiernym wymogiem w stosunku do zapisów SIWZ, czy Zamawiający skróci termin ważności dostarczanych produktów do minimum 6 miesięcy od dnia dostarczenia towaru? Jeśli nie, proszę o wyjaśnienie, czy za uprzednią zgodą Zamawiającego istnieje możliwość dostarczenia produktów z terminem ważności krótszym niż wymagany?

**Odpowiedź:** Zapisy projektu umowy pozostają bez zmian. Dystrybucja jest dla każdego leku indywidualna.

### **Pytanie 2 dot. projektu umowy § 6 ust. 4**

Czy Zamawiający zgodzi się w § 6 ust. 4 wzoru umowy na zmianę wartości brutto umowy jako podstawy do ustalenia wysokości kary umownej na wartość brutto niezrealizowanej części umowy? Zgodnie z wytycznymi UZP i wypracowanym stanowiskiem KIO 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 w wysokości 10 % całości wynagrodzenia (również prawidłowo zrealizowanego) pozostaje w sprzeczności funkcją kary umownej określonej przez przepisy kodeksu cywilnego. Dodatkowo Zamawiający stosując taki zapis jednoznacznie z wysoką stawką procentową naraża się na późniejszym etapie na sądowe miarkowanie kar umownych.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody. Wysokość kary umownej w § 6 ust. 4 wzoru umowy nie może być uznana jako wygórowana lub naruszająca równość stron w umowie. Analizując szkodę Zamawiającego należy podkreślić, iż Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 14 kwietnia 2005 r., II CK 626/04 wskazał, iż pojęcie szkody rozumie się szeroko w sposób obejmujący wszelkie negatywne konsekwencje niewykonania zobowiązania. Nadto zgodnie z orzecznictwem kara umowna stanowi nie tylko surogat odszkodowania, jej celem może być również skłonienie dłużnika do prawidłowego wykonania swego zobowiązania (tak: KIO w wyroku z dnia 30 czerwca 2010 r. KIO/UZP 1189/10, Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 8 sierpnia 2008 r. V CSK 85/08).



### **Pytanie 3 dot. projektu umowy**

W związku z niejednoznacznymi zapisami umowy, proszę o wyjaśnienie czy w razie wystąpienia nieprzewidzianych i niezależnych od Wykonawcy okoliczności takich jak: utrata statusu refundacyjnego leku, wstrzymanie lub wycofanie produktu leczniczego z obrotu decyzją Głównego Inspektora Farmaceutycznego oraz zaprzestanie produkcji, skutkujących uniemożliwieniem realizacji umowy przez Wykonawcę, przy jednoczesnym udokumentowanym braku możliwości dostarczenia przez Wykonawcę towaru równoważnego/odpowiednika nastąpi rozwiązanie umowy za porozumieniem stron?

**Odpowiedź:** Wszelkie okoliczności jakie wystąpią w toku realizacji umowy będą oceniane w oparciu stan faktyczny oraz przepisy prawa (m.in. art. 355 § 2 k.c.). W przypadku uznania przez Zamawiającego, że Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności (przy uwzględnieniu art. 355 § 2 k.c.) za zaistniałą sytuację skutkującą brakiem możliwości dostarczenia towaru - sankcje przewidziane w umowie nie będą nakładane.

### **Pytanie 4 dot. zapisów SIWZ**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę wydłużony termin dostawy leków sprowadzanych w ramach importu docelowego - pakiet 55, 60, 63 i zmodyfikuje zapisy SIWZ oraz umowy w tym zakresie?

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza termin dostawy do 30 dni roboczych (dot. pakietów 55, 60, 63).

### **Pytanie 5 dot. pakietu nr 37**

Czy Zamawiający dopuszcza lek, który jest przeciwwskazany u pacjentów z chorobami układu krążenia stopnia 3. z ujemnym stosunkiem korzyści do ryzyka lub stopnia 4. (kryteria toksyczności South West Oncology Group), potwierdzone w CHPL?

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza.

### **Pytanie 6 dot. projektu umowy**

Czy Zamawiający wykreśli zapis par. 3.1.5? System nie generuje automatycznych oświadczeń iż zamówienie zostało zrealizowane, potwierdzeniem tego jest wystawiona faktura VAT. Informacja o braku leku generowana jest w odpowiedzi na złożone zamówienie.

**Odpowiedź:** Zamawiający zmienia treść zapisu § 1 ust. 3 pkt 5, aktualny zapis brzmi: „5) dokumentu odmowy w przypadku braku realizacji lub częściowej realizacji zamówienia. Dokument odmowy informuje jakie produkty nie zostały dostarczone”.

### **Pytanie 7 dot. projektu umowy**

Czy Zamawiający wykreśli par. 5.3? jest to dodatkowy obowiązek Wykonawcy spowodowany nienależytym wykonaniem umowy przez Zamawiającego.

**Odpowiedź:** Zapisy projektu umowy pozostają bez zmian.

### **Pytanie 8 dot. projektu umowy**

Czy Zamawiający wykreśli zapis par. 6.6? określona tam kara umowna, abstrahując od podstawy jej naliczenia (vide pytanie do par. 3.1.5) jest rażąco wygórowana.

**Odpowiedź:** Zamawiający zmienia treść zapisu § 6 ust. 6, aktualny zapis brzmi: „6. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 5.000 zł, w przypadku braku dokumentu odmowy (o którym mowa w § 3 ust. 1 pkt 5) lub w przypadku złożenia dokumentu odmowy (o którym mowa w § 3 ust. 1 pkt 5) niezgodnego ze stanem faktycznym dostawy, której dokument dotyczy”.

Zmianie ulega również treść § 6 ust. 13, aktualny zapis brzmi: „13. Złożenie, zgodnego ze stanem faktycznym dokumentu odmowy, o którym mowa w § 3 ust. 1 pkt 5, w którym zostanie podana faktyczna wielkość niezrealizowanej części zamówienia (wraz z podaniem nazw niedostarczonych produktów), będzie skutkować nienałożeniem kary umownej, o której mowa w ust. 6. Złożenie jednak takiego dokumentu odmowy, nie wstrzymuje nałożenia kar umownych z powodu niezrealizowania zamówienia w terminie”.

### **Pytanie 9 dot. projektu umowy**

Czy Zamawiający dopisze w par. 7.3.4 na końcu zdanie: „Zmiany te nie mają zastosowania jeżeli w ramach Umowy towar oferowany jest po cenie niższej niż zmienione ceny”?

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę § 7 ust. 3 pkt. 4. Kwestia, iż obniżenie cen produktów będących przedmiotem umowy nie wymaga aneksu uregulowana jest w § 1 ust. 8 umowy.

### **Pytanie 10 dot. pakietu nr 71 i 72**

Zgodnie z opisem przedmiotu zamówienia zawartym w załączniku do SIWZ w ramach pakietu nr 71 i 72 Zamawiający przewidział zakup produktu leczniczego Trastuzumab w dawce 150 mg oraz 420 mg. Czy zamawiający wymaga aby oferowany produkt posiadał udowodnioną skuteczność oraz profil bezpieczeństwa przy zmianie terapii z produktu referencyjnego?



**Odpowiedź:** Zamawiający nie wymaga aby oferowany produkt posiadał udowodnioną skuteczność oraz profil bezpieczeństwa przy zmianie terapii z produktu referencyjnego.

**Pytanie 11 dot. projektu umowy**

Zamawiający zastrzega sobie możliwość zmian ilościowych przedmiotu umowy, ale nie określił ich warunków, m.in. nie wskazał w jakich okolicznościach zmiana mogłaby mieć miejsce, nie wskazał w żaden sposób granic zmian ilościowych odnośnie poszczególnych pozycji itp. Zgodnie z art. 144 ust.2, w związku z art. 144 ust. 1-1b, 1d, 1e Ustawy PZP, brak określenia warunków zmiany umowy będzie przesądzać o nieważności zapisów z §1 ust.2 umowy. Czy z związku z tym, Zamawiający odstąpi od tych zapisów w umowie?

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody. Zgodnie z wyrokiem KIO z dnia 10 listopada 2010 r. Zamawiający ma prawo opisać swoje potrzeby w taki sposób, aby przedmiot zamówienia spełniał jego oczekiwania i zaspakajał jego potrzeby. Zgodnie natomiast z wyrokiem KIO z dnia 9 kwietnia 2010 r. KIO/UZP 352/10 „nie można oczekiwać, iż zlecający usługę świadczoną w dłuższym okresie czasu, a nie na przykład jednorazowo, będzie w stanie określić minimalną ilość towarów, których transportu podejmuje się wykonawca”.

**Pytanie 12 dot. projektu umowy**

Do treści § 1 ust. 3 projektu umowy. Skoro Zamawiający przewiduje dostawy sukcesywne, zgodnie z bieżącym zapotrzebowaniem, czyli nie przewiduje konieczności dłuższego przechowywania zamówionych produktów w magazynie apteki szpitalnej, to dlaczego wyznacza warunek 12-miesięcznego okresu ważności zamówionych towarów? Wskazujemy przy tym, że zgodnie z Prawem farmaceutycznym produkty lecznicze do ostatniego dnia terminu ważności są pełnowartościowe i dopuszczone do obrotu. W związku z powyższym prosimy o dopisanie do § 1 ust. 3 projektu umowy 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:** Zapisy projektu umowy pozostają bez zmian. Dystrybucja jest dla każdego leku indywidualna.

**Pytanie 13 dot. projektu umowy**

Czy w związku z tym, iż przedmiotem przetargu są produkty znane Zamawiającemu i zamawiane już we wcześniejszych postępowaniach, możliwe będzie odstępianie od wymogu zawartego w § 3 ust. 1 projektu umowy, obligującego wykonawcę do dostarczenia dokumentów wymaganych przez prawo lub wprowadzenie zapisu o konieczności dostarczenia ww. dokumentów w terminie np. 5 dni, na każde żądanie Zamawiającego?

**Odpowiedź:** Zapisy projektu umowy pozostają bez zmian.

**Pytanie 14 dot. projektu umowy**

Do § 3 ust. 1 pkt 5) i § 6 ust. 6 projektu umowy. Ponieważ informacja o braku realizacji leku generuje się automatycznie na platformie "Pharmbook" która jest dla Państwa dostępna, to prosimy o zrezygnowanie z obowiązku doręczenia przez Wykonawcę przy każdej dostawie oświadczenia czy zamówienie częściowe zostało dostarczone w całości, a w przypadku niezrealizowania zamówienia częściowego w całości, wskazanie w treści oświadczenia jakie produkty nie zostały dostarczone. Jednocześnie prosimy o usunięcie zapisu § 6 ust. 6 projektu umowy, w którym jest mowa o nałożeniu zbyt wygórowanej kary na wykonawcę, na okoliczność braku dostarczenia w/w oświadczenia lub złożenia oświadczenia niezgodnego ze stanem faktycznym.

**Odpowiedź:** Zamawiający zmienia treść zapisu § 1 ust. 3 pkt 5, aktualny zapis brzmi: „5) dokumentu odmowy w przypadku braku realizacji lub częściowej realizacji zamówienia. Dokument odmowy informuje jakie produkty nie zostały dostarczone”.

Zamawiający zmienia treść zapisu § 6 ust. 6, aktualny zapis brzmi: „6. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 5.000 zł, w przypadku braku dokumentu odmowy (o którym mowa w § 3 ust. 1 pkt 5) lub w przypadku złożenia dokumentu odmowy (o którym mowa w § 3 ust. 1 pkt 5) niezgodnego ze stanem faktycznym dostawy, której dokument dotyczy”.

**Pytanie 15 dot. projektu umowy**

Do § 5 ust. 3 projektu umowy. Prosimy o zmianę zapisu poprzez nadanie mu brzmienia: "Wykonawca ma prawo do negocjowania terminu zapłaty ewentualnych zaległości płatniczych Zamawiającego".

**Odpowiedź:** Zapisy projektu umowy pozostają bez zmian.



## **Pytanie 16 dot. projektu umowy**

Do § 6 ust. 1 projektu 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% dziennie liczonej od wartości nie dostarczonego w terminie zamówienia?

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę § 6 ust. 1 projektu umowy. Przewidziana kara umowna nie jest wygórowana. Zamawiający wskazuje, iż kara umowna naliczana jest wyłącznie od wartości zamówienia częściowego.

## **Pytanie 17 dot. projektu umowy**

Do treści § 6 ust. 1 projektu umowy prosimy o dodanie słów zgodnych z przesłanką wynikającą z treści art. 552 k.c.: "... z wyłączeniem powołania się przez Wykonawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru Kupującemu."

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną modyfikację postanowień projektu umowy. Uprawnienie do powstrzymania się ze świadczeniem nie przysługuje Wykonawcy z uwagi na treść § 5 ust. 4 projektu umowy.

## **Pytanie 18 dot. projektu umowy**

Do § 6 ust. 2 projektu umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kar umownych za niedostarczenie w terminie zamówionej partii towaru podlegającej reklamacji poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 0,5% dziennie liczonej od wartości nie dostarczonego w terminie reklamowanego zamówienia?

**Odpowiedź:** Zapisy projektu umowy pozostają bez zmian.

## **Pytanie 19 dot. projektu umowy**

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

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną modyfikację postanowień projektu umowy. Uprawnienie do powstrzymania się ze świadczeniem nie przysługuje Wykonawcy z uwagi na treść § 5 ust. 4 projektu umowy.

## **Pytanie 20 dot. projektu umowy**

Do treści § 6 ust. 3 projektu umowy. Prosimy wykreślenie zapisu w części dotyczącej naliczenia dodatkowej kary umownej przez Zamawiającego, gdyż wcześniejsza część wskazanego zapisu przy dokonaniu zakupu zastępczego zobowiązuje już Zamawiającego do pokrycia różnicy w cenie pomiędzy ceną wynikającą z umowy, a ceną jaką zapłaci Zamawiający u innego Wykonawcy.

**Odpowiedź:** Zapisy projektu umowy pozostają bez zmian.

## **Pytanie 21 dot. projektu umowy**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów umowy w § 6 ust. 4 poprzez zapis o ewentualnej karze za odstąpienie od umowy w wysokości 10% wartości brutto NIEZREALIZOWANEJ części przedmiotu umowy?

**Odpowiedź:** Zapisy projektu umowy pozostają bez zmian.

## **Pytanie 22 dot. projektu umowy**

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

- cesji na zabezpieczenie w Narodowym Funduszu Zdrowia;
- weksla in blanco wraz z deklaracją;
- poręczenia podmiotu trzeciego, np. wspólnika lub organu założycielskiego;
- zabezpieczenia rzeczowego np. zastawu rejestrowego

lub w jakiegokolwiek innej formie stanowiącej zabezpieczenie wierzytelności Wykonawcy skuteczne w przypadku ewentualnego otwarcia w stosunku do Zamawiającego postępowania restrukturyzacyjnego lub upadłościowego? 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. 1.01.2016r. – 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 na ustanowienie ze swojej strony zabezpieczeń cywilnoprawnych prawidłowego wykonania umowy przetargowej.

**Pytanie 23 dot. projektu umowy**

W związku z zapisem § 5 ust. 4 wzoru umowy zawierającym oświadczenie Wykonawcy o znajomości stanu majątkowego Zamawiającego, proszę o udzielenie Wykonawcy informacji, czy na chwilę obecną zachodzą lub będą zachodzić w okresie do końca trwania umowy przetargowej wobec Zamawiającego 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.)? W razie braku odpowiedzi na powyższe pytanie, sygnalizujemy, że w/w oświadczenie o znajomości stanu majątkowego nie będzie skuteczne.

**Odpowiedź:** W związku z zapisem § 5 ust. 4 wzoru umowy zawierającym oświadczenie Wykonawcy o znajomości stanu majątkowego Zamawiającego, Zamawiający oświadcza, że na chwilę obecną nie zachodzą i według jego obecnej wiedzy nie będą zachodzić w okresie do końca trwania umowy przetargowej wobec Zamawiającego 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.).

**Pytanie 24 dot. pakietu nr 64**

Czy Zamawiający wymaga w pakiecie 64 poz. 1-6 zaferowania produktu temozolomidu pakowanego w saszetki, tj. każda kapsułka pakowana w osobną saszetkę z oznaczoną serią i datą produktu, opakowanie zbiorcze 5 saszetek, ? Uzasadnienie: opakowanie tego typu pozwala na bezpieczniejsze (niż w przypadku opakowania – blister, butelka) dystrybuowanie i przechowywania leku, zwłaszcza w przypadku przyjmowania leku przez pacjenta w warunkach domowych, co za tym idzie bezpieczeństwo pacjenta. Taka forma opakowania pozwala na ochronę leku przed ewentualnym rozkruszeniem tabletki i pewnością, że dany pacjent otrzyma pełną zalecaną dawkę terapii

**Odpowiedź:** Zamawiający wymaga, zgodnie z opisem zamieszczonym w aktualnym załączniku nr 1 - Formularzem asortymentowo-cenowym.

**Pytanie 25 dot. pakietu nr 42**

Czy zamawiający wymaga w pakiecie 42 poz. 1, aby lek bortezomibum proszek do sporządzania roztworu do wstrzykiwań, 3,5 mg, przy podaniu dożylnym, aby zachowywał stabilność fizyczną i chemiczną przez 42 dni w temp. 20-25 stopni C. i podaniu podskórnym zachowywał stabilność fizyczną i chemiczną przez 7 dni w temp. 20-25 stopni C, w warunkach normalnego oświetlenia jak i warunkach chronionych od światła, potwierdzonymi badaniami?

**Odpowiedź:** Zamawiający wymaga, zgodnie z opisem zamieszczonym w aktualnym załączniku nr 1 - Formularzem asortymentowo-cenowym.

**Pytanie 26 dot. pakietu nr 72**

Trastuzumab 420mg.

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zaferowanie w pakiecie nr 72 Trastuzumab w dawce 150 mg w ilości 1120 opakowań celem minimalizacji strat? Oferowany przez nas trastuzumab o nazwie handlowej Hersuma może być przechowywany po rekonstytucji przez 7 dni w lodówce co może przyczynić się do eliminacji lub znacznego ograniczenia strat leku.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

Zamawiający w pakiecie nr 71 (Trastuzumab 150mg) dodaje zapis dotyczący stabilności leku po rozpuszczeniu.

**Pytanie 27 dot. pakietu nr 73**

Trastuzumab 600mg.

Czy Zamawiający w celu uzyskania oferty atrakcyjnej cenowo wyraża zgodę na złożenie oferty na lek Trastuzumab w dawce 150 mg w ilości 4800 opakowań? Od marca refundowane są nowe biopodobne odpowiedniki Trastuzumabu i ceny rynkowe obniżyły się. Dopuszczenie złożenia oferty na lek w dawce 150 mg przyczyniłoby się do znacznych oszczędności finansowych u Zamawiającego.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody, w pakiecie nr 73 (Trastuzumab 600 mg) Zamawiający wymaga leku do podania podskórnego.



**Pytanie 28 dot. treści SIWZ załącznik 11-19 zał nr 1 ( Formularz asortymentowo-cenowy)  
Pakiet 78 poz 1, 2, 3**

Czy Zamawiający dopuści: składanie zamówień cząstkowych na formularzach Wykonawcy dla asortymentu zawartego w pakiecie 78 poz. 1, 2, 3?

Wzory formularzy: zamówienia i oświadczenia świadczeniodawcy w załączeniu

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 29 dot. treści SIWZ**

Czy w sytuacji, gdy siedziba firmy/osoba uprawniona do podpisania umowy w imieniu Wykonawcy znajduje się w poza granicami Rzeczypospolitej Polskiej, Zamawiający wyrazi zgodę na przesłanie umowy do podpisu na adres Wykonawcy?

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza.

**Pytanie 30 dot. projektu umowy § 5 ust.4**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do § 5 ust. 4 w brzmieniu:

„Wykonawca ma prawo wstrzymać realizację kolejnych zamówień/dostaw w przypadku zwłoki w płatnościach (należności wymagalnych) powyżej 30 dni od terminu płatności/wymagalności wskazanego na fakturze” ?

**Odpowiedź:** Zapisy projektu umowy pozostają bez zmian.

**Pytanie 31 dot. projektu umowy § 6**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie wysokości kar umownych o połowę i pozwoli na wprowadzenie modyfikacji do zapisów wzoru umowy poprzez nadanie § 6 nowego brzmienia:

§ 6

1. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne w przypadku nieterminowych dostaw bądź odmowy dostaw w wysokości 0,25 % wartości brutto zamówienia częściowego za każdy dzień niedotrzymania terminu w wykonaniu niniejszej umowy ponad termin określony w § 2 ust. 1.
2. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne w przypadku nie dokonania wymiany towaru wadliwego na towar bez wad (po uprzedniej reklamacji przez Zamawiającego) w wysokości 0,25 % wartości brutto zamówienia częściowego za każdy dzień niedotrzymania terminu w wykonaniu niniejszej umowy ponad termin określony w § 3 ust. 7.
3. W przypadku niedotrzymania terminu w dostawie towaru o ponad 1 dzień roboczy Zamawiający, po uprzednim zawiadomieniu Wykonawcy (faksem, pisemnie lub e-mailem), ma prawo zakupić towar na rynku i odmówić przyjęcia spóźnionej dostawy. W tym przypadku Wykonawca zobowiązany jest do pokrycia ewentualnej różnicy pomiędzy cenami wynikającymi z niniejszej umowy a cenami zakupionych przez Zamawiającego towarów oraz do zapłaty kary umownej w wysokości 0,25 % wartości brutto zamówienia zrealizowanego przez Zamawiającego u innego dostawcy, za każdy dzień opóźnienia ponad termin określony w § 2 ust. 1.
4. Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu karę umowną w wysokości 5% wartości brutto umowy, określonej w § 1 ust. 4 w przypadku odstąpienia przez Zamawiającego od niniejszej umowy z przyczyn, o których mowa w ust. 5 lub § 4.
5. Zamawiający może odstąpić od przedmiotowej umowy w przypadku niezrealizowania przez Wykonawcę w terminie trzech kolejnych zamówień. Oświadczenie o odstąpieniu od umowy może być złożone w terminie 2 miesięcy, od dnia upływu terminu zrealizowania trzeciego kolejnego zamówienia.
6. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 2500 zł, w przypadku braku oświadczenia, (o którym mowa w § 3 ust.1 pkt 5) lub w przypadku złożenia oświadczenia, (o którym mowa w § 3 ust. 1 pkt 5) niezgodnego ze stanem faktycznym dostawy, której oświadczenie dotyczy.
7. Powyższe (ust. 1-4 i 6) kary umowne nie wykluczają dochodzenia od Wykonawcy odszkodowania uzupełniającego (przenoszącego wartość zastrzeżonej kary w rozumieniu art. 484 § 1 k.c.) na zasadach ogólnych, jeżeli kara umowna nie pokryje wyrządzonej szkody.
8. Odstąpienie może dotyczyć całej umowy lub części jeszcze niezrealizowanej przez Wykonawcę.
9. Kara umowna w przypadku odstąpienia od umowy nie będzie przysługiwać Zamawiającemu, jeżeli zamówienia nie zostały zrealizowane z powodu zdarzenia o charakterze „siły wyższej” tj. gwałtownego, nieoczekiwanego i niemożliwego do przewidzenia działania sił przyrody lub nadzwyczajnych zdarzeń natury społecznej (strajki, zamieszki).
10. Za towar niedostarczony w terminie (nieterminową dostawę) uznaje się także towar, który nie spełnia warunków określonych w § 1 ust. 1, § 1 ust. 6 oraz § 3 ust. 1 i 2 niniejszej umowy lub towar uszkodzony.



11. Wysokość kar umownych wskazanych w ust. 1 – 3 nie może przekroczyć 70 % wartości wskazanej w § 1 ust. 4 (wartości szacunkowej umowy).

12. Wysokość kar umownych określonych w ust. 6 nie może przekroczyć 50% wartości wskazanej w § 1 ust. 4 (wartości szacunkowej umowy).

13. Złożenie, zgodnego ze stanem faktycznym oświadczenia, o którym mowa w § 3 ust. 1 pkt 5, w którym zostanie podana faktyczna wielkość niezrealizowanej części zamówienia częściowego (wraz z podaniem nazw niedostarczonych produktów), będzie skutkować nienałożeniem kary umowny, o której mowa w ust. 6. Złożenie jednak takiego oświadczenia, nie wstrzymuje nałożenia kar umownych z powodu niezrealizowania zamówienia w terminie.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody. Wysokość kar umownych w projekcie umowy nie może być uznana jako wygórowana lub naruszająca równość stron w umowie. Analizując szkodę Zamawiającego należy podkreślić, iż Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 14 kwietnia 2005 r., II CK 626/04 wskazał, iż pojęcie szkody rozumie się szeroko w sposób obejmujący wszelkie negatywne konsekwencje niewykonania zobowiązania. Nadto zgodnie z orzecnictwem kara umowna stanowi nie tylko surogat odszkodowania, jej celem może być również skłonienie dłużnika do prawidłowego wykonania swego zobowiązania (tak: KIO w wyroku z dnia 30 czerwca 2010 r. KIO/UZP 1189/10, Sąd Najwyższy w wyroku z dnia 8 sierpnia 2008 r. V CSK 85/08).

**dot. pakietu nr 25**

Zamawiający informuje, że usuwa z pakietu nr 25 poz. nr 2, pozostałe wymagania zgodnie z aktualnym załącznikiem nr 1 - Formularzem asortymentowo-cenowym.

W związku z udzielonymi odpowiedziami oraz wprowadzonymi zmianami Copernicus Podmiot Leczniczy Sp. z o.o., zgodnie z art. 38 ust. 4, 4a Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo Zamówień Publicznych dokonuje zmiany Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia i przesuwa termin składania i otwarcia ofert na dzień **3 kwietnia 2019 r.**, w następujący sposób:

1. § XIV SIWZ (Miejsce i termin składania i otwarcia ofert) otrzymuje brzmienie:

ust. 1 „Ofertę wraz załącznikami należy złożyć za pośrednictwem platformy zakupowej pod adresem: [www.platformazakupowa.pl/copernicus/aukcje](http://www.platformazakupowa.pl/copernicus/aukcje) wybierając przedmiotowe postępowanie **w terminie do dnia 3 kwietnia 2019 r., do godz. 10:00**”

ust. 2 „Oferty zostaną otwarte w tym samym dniu o godz. 11.00 w Gdańsku, Al. Jana Pawła II 50, w Dziale Zamówień Publicznych, poziom (minus) -1 pok. nr 093 za pomocą platformy zakupowej poprzez odszyfrowanie ofert”.

*W związku z powyższymi odpowiedziami Zamawiający zmienia treść załącznika nr 1 (Formularz asortymentowo-cenowy). Aktualny załącznik dostępny jest na stronie internetowej Zamawiającego [www.copernicus.gda.pl](http://www.copernicus.gda.pl).*

Z poważaniem

  
WICEPREZES  
ds. ekonomicznych  
Piotr Wróblewski

Sporządził Sekretarz komisji – Małgorzata Szyszka