



## Samodzielny Publiczny Zespół Opieki Zdrowotnej w Kędzierzynie – Koźlu

ul. 24 Kwietnia 5, 47-200 Kędzierzyn – Koźle

NIP: 749-17-90-304, REGON: 000314661

tel. +48 774 062 400, faks +48 774 062 544, spzoz@e-szpital.eu, www.e-szpital.eu

**Dział Zaopatrzenia i Zamówień Publicznych**, ul. 24 Kwietnia 5, 47-200 Kędzierzyn-Koźle  
tel. +48 774 062 566, faks +48 774 062 567, e-mail: zaopatrzenie@e-szpital.eu

SPZOZ.AZ.2020.287

Kędzierzyn-Koźle 28.07.2020r.

### Uczestnicy postępowania

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na dostawę roztworów do wstrzykiwań dla oddziału okulistyki SP ZOZ w Kędzierzynie-Koźlu sygn. AZ-P.2020.12.

Zamawiający - Samodzielny Publiczny Zespół Opieki Zdrowotnej w Kędzierzynie-Koźlu, działając na podstawie art. 38 ust. 1 pkt 3 ustawy z 29.01.2004r. Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. z 2019r., poz. 1843 z późn. zm., dalej Pzp) niniejszym wyjaśnia treść Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w niniejszym postępowaniu.

#### **Pytanie 1**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę punktacji zastosowanej w kryteriach oceny ofert tj. w Rozdz. XVI pkt 1 i 3 SIWZ, poprzez zmianę maksymalnej i minimalnej wysokości kary? Wskazujemy, że maksymalna wysokość przewidzianej kary, umożliwiającej otrzymanie punktacji gwarantującej uznanie oferty za najkorzystniejszą, jest rażąco wysoka. Przy tak naliczonej punktacji Zamawiający będzie zmuszony wybrać ofertę z najwyższą ceną, przy jednocześnie zadeklarowanej najwyższej karze za ewentualne uchybienia w realizacji umowy. Rezultatem takiego działania będzie konieczność nabywania w całym okresie trwania umowy leków z najwyższą ceną. Jednocześnie rekompensata w postaci ewentualnych kar nałożonych na wykonawcę zamówienia może nie nastąpić, w przypadku nie zaistnienia przesłanek do ich naliczenia.

**Odpowiedź: W niniejszym postępowaniu jedynym kryterium oceny ofert jest CENA, zatem powyższe pytanie jest bezprzedmiotowe.**

#### **Pytanie 2**

Do §2 ust.7 projektu umowy (załącznik nr 4 do SIWZ). Prosimy o odstąpienie od wymogu dołączania do każdej dostawy dokumentu WZ, w przypadkach kiedy dostawca będzie wystawiał i dostarczał, zgodnie z §4 ust.6 umowy, faktury w wersji papierowej. Wyjaśniamy, że wszystkie informacje wskazane przez Zamawiającego jako konieczne do umieszczenia na dokumencie dostawy WZ, są zamieszczone na fakturze VAT, która jednocześnie stanowi dokument dostawy (protokół przekazania).

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

#### **Pytanie 3**

Czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy i braku możliwości dostarczenia zamiennika produktu 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 (dotyczy zapisu §2 ust.15 i §8 ust.3.2. pkt c) projektu umowy?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na sprzedaż w cenie zbliżonej do rynkowej ani na wyłączenie tego produktu z umowy. Zgodnie z zapisem w § 8 ust. 3.2 pkt c) wzoru umowy.**

#### **Pytanie 4**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu §4 ust.6 wzoru umowy dotyczącego sposobu płatności, poprzez wykreślenie zapisu o fakturach zbiorczych wystawianych raz w miesiącu i zastąpienie ich fakturami wystawianymi za każdą zrealizowaną dostawę towaru, z uwagi na uchylenie z dniem 1 stycznia 2014 r. przepisów dopuszczających możliwość wystawiania faktur zbiorczych, a także z uwagi nieważność zapisu w świetle bezwzględnie obowiązujących przepisów prawa tj. obowiązującego od dnia 1 stycznia 2016 r. art. 8a ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o terminach zapłaty w transakcjach handlowych (Dz.U. z 2013 r. poz. 403 ze zm., dalej: UoTZ), zakazującego zawierania w umowach stron zapisów dotyczących terminów wystawiania i doręczania faktur?

Możliwość wystawiania faktur zbiorczych wynikała z nieobowiązującego już §9 rozporządzenia Ministra Finansów z dnia 11 grudnia 2012 r. zmieniające rozporządzenie w sprawie zwrotu podatku niektórym podatnikom, wystawiania faktur, sposobu ich przechowywania oraz listy towarów i usług, do których nie mają zastosowania zwolnienia od podatku od towarów i usług (Dz. U. z 2012 r. poz. 1428), które to rozporządzenie zostało uchylone z dniem 1 stycznia 2014r. W aktualnie obowiązującym rozporządzeniu Ministra Finansów z dnia 3 grudnia 2013 r. w sprawie wystawiania faktur (Dz.U. z 2013 r. poz. 1485 ze zm.), brak

jest zapisów dotyczących faktur zbiorczych. Obecnie nie ma więc żadnej podstawy prawnej, z której wynikałaby możliwość posługiwania się konstrukcją faktur zbiorczych.

Niezależnie od powyższego, zgodnie z art. 8a UoTZ „strony transakcji handlowej nie mogą ustalać daty doręczenia faktury lub rachunku, potwierdzających dostawę towaru lub wykonanie usługi”. Konsekwencją powyższego uregulowania jest brak możliwości zawierania w umowach stron zapisów dotyczących terminu doręczenia (a więc i wystawiania) faktury lub rachunku. Stąd zapis §4 ust.6 wzoru umowy dotknięty jest nieważnością.

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie zapisu dot. faktur zbiorczych dostarczanych raz w miesiącu i zastąpienie ich fakturami wystawianymi za każdą zrealizowaną dostawę towaru.

Nie jest zgodne z prawdą założenie wykonawcy, iż w związku z uchynieniem rozporządzenia Ministra Finansów z 11.12.2012r. zmieniającego rozporządzenie w sprawie zwrotu podatku niektórym podatnikom, wystawiania faktur, sposobu ich przechowywania oraz listy towarów i usług, do których nie mają zastosowania zwolnienia od podatku od towarów i usług (Dz. U. z 2012 poz. 1428), nie jest zgodne z prawem dokumentowanie jedną fakturą należności za więcej niż jedną dostawę, realizowaną w ciągu tego samego miesiąca. Art. 106i ust. 1 ustawy z 11.03.2004r. o podatku od towarów i usług dopuszcza bowiem możliwość wystawienia faktury w terminie do 15 dni od zakończenia miesiąca, w którym dokonano dostawy towaru, a zarazem nie wyklucza w żaden sposób objęcia przez dostawcę jedną fakturą kilku dostaw z danego miesiąca. Takie rozwiązanie jest rozwiązaniem najbardziej celowym z punktu widzenia praktyki funkcjonowania dostaw leków realizowanych cyklicznie. Natomiast art. 8 a ustawy z 08.03.2013r. o terminach zapłaty w transakcjach handlowych rzeczywiście, zgodnie z twierdzeniem wykonawcy, wyłącza możliwość umownego kształtowania terminu wystawienia faktury przez podmiot realizujący dostawę towaru.

### **Pytanie 5**

a) Do §6 ust.1 ppkt a) projektu umowy. Jakimi obiektywnymi względami uzasadnione jest obliczanie kary umownej za opóźnienie jako procentu od całej wartości umowy, skoro opóźnienie dotyczyłoby tylko pewnej części? Jednocześnie prosimy o rozważenie możliwości zmiany zapisu §6 ust.1 ppkt a) projektu umowy poprzez wprowadzenie kary naliczanej wyłącznie od wartości NIEDOSTARCZONEGO w terminie przedmiotu zamówienia

b) Do §6 ust.1 ppkt b) projektu umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kary umownej za zwłokę w wymianie towaru wadliwego, poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 2% **wartości wymienianego towaru** za każdy dzień opóźnienia w wymianie? Zwracamy przy tym uwagę na niewspółmierność kar przewidzianych w umowie. Zamawiającemu za opóźnienie świadczenia pieniężnego może zostać naliczona kara w wysokości nie większej niż 9,5% w skali roku, liczona od kwoty, której dotyczy opóźnienie. Natomiast dla Wykonawcy zamówienia jest przewidziana kara w wysokości 3650% w skali roku (10% x 365 dni) za opóźnienie świadczenia.

c) Do §6 ust.1 ppkt d) projektu umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kary umownej za naruszenie jakiegokolwiek obowiązku lub terminu, w tym obowiązku lub terminu wynikającego z rękojmi i/lub gwarancji, poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 2% wartości brutto zrealizowanej wadliwie bądź niezrealizowanej, albo zareklamowanej części przedmiotu umowy?

**Odpowiedź ad a) – c):** Zamawiający nie wyraża zgody. Kara umowna naliczana od całej wartości umowy podyktowana jest faktem, że Zamawiający działa w interesie publicznym i ryzyko niepowodzenia zamierzonego celu w danym postępowaniu prowadzi częstokroć do niezaspokojenia uzasadnionych potrzeb szerszej zbiorowości – w tym przypadku pacjentów wymagających leczenia.

**Powyższe odpowiedzi stanowią integralną część SIWZ i stają się wiążące dla Wykonawców.**

**DYREKTOR**  
Samodzielnego Publicznego Zespołu  
Opieki Zdrowotnej w Kędzierzynie-Koźlu  
*Jarosław Kończyło*

.....  
Kierownik zamawiającego