



Grodzisk Mazowiecki; 02.10.2019

Dział Zamówień Publicznych
SPS – V. 262.56.2019

Wg. rozdzielnika

Dot. postępowania na dostawę leków do programu leczenia SM.

(Nr sprawy SPSSZ/46 /D /19)

1. Czy Zamawiający w par. 2.4 na końcu doda frazę: „Korekta cen w przypadku obniżenia cen urzędowych nie ma zastosowania, jeśli w ramach Umowy towar oferowany jest po cenie niższej”?

Odpowiedź : Pozostają zapisy SIWZ.

2. Czy Zamawiający zmieni określony w par. 3.3. termin dostaw „cito” z 6 godzin na 12 godzin? Tak określony termin dostawy faworyzuje lokalnych dostawców i w praktyce wyklucza z udziału w postępowaniu tych, którzy są w stanie dostarczyć przedmiot zamówienia w cenach dużo niższych ale w terminie niewiele dłuższym (jak np. 12 godzin). W konsekwencji zapis ten narusza konkurencję oraz zasadę równego udziału stron w postępowaniu – co wynika choćby z Wyroku KIO z dnia 22 grudnia 2009 r. (KIO/UZP 1734/09): „Szeroko pojęte wymagania zamawiającego (w tym również dotyczące miejsca czy sposobu jego realizacji) składające się na opis przedmiotu zamówienia mogą naruszać konkurencję, o której stanowi art. 29 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych, nie tylko poprzez eliminację niektórych wykonawców z możliwości zaoferowania swoich usług czy produktów, ale również w sposób nadmiernie utrudniający przygotowanie i złożenie korzystnej ekonomicznie i racjonalnej oferty. Postanowienia tego typu nie mogą wprowadzać wymogów, które różnicują sytuację wykonawców obecnych na rynku w sposób nadmierny, a nie uzasadniony racjonalnymi i obiektywnymi potrzebami zamawiającego, które dany opis przedmiotu zamówienia ma zaspokoić.”

Odpowiedź : NIE.

3. Czy Zamawiający wykreśli zapis par. 3.4? Zdarza się w razie złożenia 2 zamówień, realizowanych w tym samym dniu, że dla dostaw wystawione będą 2 faktury. Nie da się zmienić tego procesu w ramach systemu fakturowania u Wykonawcy.

Odpowiedź : Pozostają zapisy SIWZ. Pozycje leków wyszczególnione w zamówieniu jednostkowym muszą być dostarczone w całości i zafakturowane. W przypadku dwóch zamówień dopuszcza się dwie faktury.

4. Wykonawca w świetle treści par. 4.2 wnosi o wyjaśnienie, jaki dokument dostawy poza fakturą winien towarzyszyć dostawie i być podstawą zapłaty? Jednocześnie Wykonawca zwraca uwagę, że faktura VAT zwyczajowo jest jedynym dokumentem wystawianym do dostawy leków.

Odpowiedź : Faktura podstawą zapłaty.

5. Do §3 ust. 4 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę §3 ust. 4 wzoru umowy dotyczącego sposobu płatności, poprzez wykreślenie zapisu o fakturach zbiorczych

wystawianych dziennie i zastąpienie go zapisem umożliwiającymi wystawianie i dostarczanie faktur za każdą zrealizowaną dostawę towaru, z uwagi na uchylene 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 2014 r. 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 możliwości 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 pkt. XVI. 4 akapit drugi SIWZ dotknięty jest nieważnością.

Odpowiedź : Udzielono odpowiedzi w pyt. Nr 3.

6.Do §6 wzoru umowy: Skoro Zamawiający przewiduje dostawy sukcesywne, zgodne 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 §6 wzoru 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 : NIE.

7.Do §7 ust. 1 tiret czwarte wzoru umowy: Postanowieniami §7 ust. 1 tiret czwarte wzoru umowy, Zamawiający statuuje karę umowną dla Wykonawcy zastrzeżoną na wypadek odstąpienia od umowy w przypadku określonym w §9 ust. 2 umowy. Zauważyć przy tym należy, że w systematyce umowy znajduje się jedynie §9 niepodzielony na ustępy. Nawet gdyby przyjmując, że Zamawiający ma na myśli §9 w całości, to jest to postanowienie umowne precyzujące jedynie terminy, w których Wykonawca winien rozpatrzyć zgłoszone przez Zamawiającego braki ilościowe lub wady jakościowe, a nie „przypadek, w którym Zamawiający uprawniony jest do odstąpienia od umowy”, na co wskazywałaby treść odwołania zwartego w §7 ust. 1 tiret czwarte wzoru umowy. Nawet jeśli Zamawiający uznaje, że w przypadku niedotrzymania terminów określonych w §9 przysługuje mu prawo odstąpienia od umowy, winien to precyzyjnie w umowie wskazać, albowiem uprawnień o tak dalece sankcyjnym charakterze nie można domniemywać. W związku z powyższym, prosimy o wykreślenie niniejszego postanowienia, gdyż w obecnym brzmieniu nie zawiera on skonkretyzowanej przesłanki informującej Wykonawcę o okolicznościach zagrożonych karą umowną, a tym samym nie daje Zamawiającemu podstaw do jej naliczenia.

Odpowiedź : Zamawiający wykreśla zapis w §7 ust. 1 tiret czwarty wzoru umowy.

.....