

Sandomierz 29.09.2021 r.

Szpital Specjalistyczny  
Ducha Świętego  
ul. Schinzla 13  
27-600 Sandomierz

Zapytanie Wykonawcy i odpowiedź Zamawiającego  
w postępowaniu na dostawę produktów leczniczych, znak PN/4/2021

**Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na dostawę produktów leczniczych, znak PN/4/2021**

Do Zamawiającego w dniu 17.09.2021 r. wpłynęły pytania dotyczące ww. sprawy o treści następującej:

**Pytania**

- 1. Dot. §2 ust. 1 Projektowanych postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego:** Czy Zamawiający w par. 2.1. usunie możliwość składania zamówień w formie telefonicznej? Zgodnie z art. 36z ust. 4 Prawa farmaceutycznego (w brzmieniu obowiązującym od 12 lipca 2015 r.) zamówienia na leki muszą być składane w formie pisemnej albo w formie dokumentu elektronicznego doręczanego środkami komunikacji elektronicznej. Nie ma możliwości składania zamówień w formie telefonicznej.
- 2. Dot. § 3 ust. 6 Projektowanych postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego:** W związku z treścią par. 3.6 – czy Zamawiający dopuszcza dostarczenie faktury wraz z dostawą, a nie dopiero po wykonaniu dostawy? W systemie magazynowo-księgowym Wykonawcy faktura generowana jest jako (jedyne) dowód dostawy.
- 3. Dot. § 3 ust. 10 Projektowanych postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego:** Czy Zamawiający wykreśli zapis par. 3.10? W obecnym stanie prawnym upoważnienie takie jest bezprzedmiotowe, bo faktura nie musi zawierać niczyjego podpisu, Jednocześnie z treści zapisu można wnioskować, że po zakończeniu umowy ewentualne faktury wymagać będą podpisu odbiorcy.
- 4. Dot. § 3 ust. 11 Projektowanych postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego:** Czy Zamawiający wykreśli par. 3.11? Obowiązek dostaw bez uzyskiwania zapłaty jest sprzeczny z zasadami współżycia społecznego.
- 5. Dot. § 4 ust. 3 Projektowanych postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego:** Czy Zamawiający w par. 4.3. na końcu dopisze frazę: „o ile informacje te nie znajdują się na fakturze”? Faktury wystawiane przez Wykonawcę zawierają w swojej treści właśnie m.in. informację o dacie ważności czy numerze serii, stąd tworzenie dodatkowych dokumentów o tej samej treści wydaje się zbędne.
- 6. Dot. § 5 ust. 4 pkt 1) Projektowanych postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego:** Czy Zamawiający w par. 5.4.1 zmieni termin rozpatrzenia reklamacji dotyczącej braków ilościowych na 3 dni robocze? Zgłoszona reklamacja wymaga rozpatrzenia z uwzględnieniem analizy dokumentów magazynowo-spedycyjnych oraz wyjaśnień firmy kurierskiej dostarczającej leki. Wykonanie tego w ciągu 48 godzin jest niemożliwe.

7. **Dot. § 9 ust. 2 Projektowanych postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego:** Czy Zamawiający w par. 9.2 na końcu doda frazę: „Korekta cen w przypadku obniżenia cen urzędowych nie ma zastosowania, jeśli w ramach Umowy towar oferowany jest po cenie niższej”?
8. **Dot. § 10 ust. 4 Projektowanych postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego:** Czy Zamawiający w par. 10.4 zamiast „niewykonalne” wpisze „nieważne”? Dobrą praktyką jest powstrzymanie się od zawierania w umowach zapisów, które mają zastosowanie jako ogólne przepisy prawa cywilnego, w tym wypadku zgodnie z treścią art. 58 ust. 3 KC. Jeśli jednak cytuje się w umowie kodeks cywilny lub inny akt prawny, to cytat powinien odpowiadać treści cytowanego artykułu, co w tym wypadku oznacza, że należy mówić o nieważności, a nie niewykonalności postanowień. Pojęcie „niewykonalny” nie jest zdefiniowane ani używane w KC. Jeśli zatem wolą Zamawiającego było zawarcie umowie zapisów o postanowieniach niewykonalnych, Wykonawca wnosi o wyjaśnienie jaka jest definicja tego pojęcia, a w szczególności wnosi o udzielenie odpowiedzi na pytanie, czy jeśli niewykonalna – z jakichkolwiek względów – okaże się dostawa (np., z powodu braków magazynowych), to czy i w jakiej formie zapis ten znajdzie zastosowanie? Jakie postanowienia zostaną wprowadzone w miejsce zapisów „niewykonalnych”? Należy zwrócić uwagę, że w wypadku, gdy dostawa jest „niewykonalna” należy stosować zapis par. 10.4, a nie naliczać kary umowne, gdyż zapis par 10.4 powinien mieć pierwszeństwo.

***Odpowiedź udzielona przez Zamawiającego w dniu 29.09.2021 r.:***

W nawiązaniu do Państwa pisma z dn. 17.09.2021 r. Szpital Specjalistyczny Ducha Świętego, działając w oparciu o art. 135 ust. 2 Pzp poniżej udziela wyjaśnień na zadane pytania:

- 1) Zamawiający informuje, że w § 2 ust. 1 projektowanych postanowień umowy przewidział dwie formy składania zamówień w zależności od zaistniałej w danej chwili sytuacji.
- 2) Zamawiający dopuszcza.
- 3) Zamawiający nie wyraża zgody.
- 4) Zamawiający nie wyraża zgody.
- 5) Zamawiający nie wyraża zgody.
- 6) Zamawiający nie wyraża zgody.
- 7) Zamawiający nie wyraża zgody.
- 8) Zamawiający informuje, że § 10 ust. 4 Projektowanych postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego zawiera pojęcie „nieważne” a nie „niewykonalne”, w związku z powyższym pytanie jest bezprzedmiotowe.

DYREKTOR  
Szpitala Specjalistycznego Ducha Świętego  
w Katowicach

*dr n. med. Marek Kos*