L. Dz. USK/DZP/**PN-38**/2017 Wrocław, 2017-04-26

**Dotyczy: przetarg nieograniczony na dostawę leków z programów lekowych**

**znak sprawy USK/DZP/PN-38/2017**

**Zamawiający zgodnie z art. 38 ust.1 ustawy Pzp udziela odpowiedzi na zadane pytania:**

1. 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 /in fine/ Ustawy PZP, brak określenia warunków zmiany umowy będzie przesądzać o nieważności zapisów z §3 ust.2 i §6 ust.3 umowy. Czy z związku z tym, Zamawiający odstąpi od tych zapisów w umowie?

**Odp. Zgodnie z SIWZ.**

1. Czy Zamawiający zrezygnuje z fragmentu zapisu §7 ust 1 wzoru umowy, w części w której statuuje on termin zapłaty za zrealizowane dostawy liczony „od początku miesiąca następnego po miesiącu realizacji dostawy”, z uwagi na fakt, iż termin liczony w ten sposób przekroczy ustawowy termin maksymalny, o którym mowa w art. 8 ust. 2 ustawy o terminach zapłaty w transakcjach handlowych z dn. 8 marca 2013 r., tj. 60 dni liczone od doręczenia dłużnikowi faktury lub rachunku, potwierdzających dostawę towaru? W/w zapis jest zatem w tej części sprzeczny z przepisem ustawy, a w konsekwencji – częściowo dotknięty rygorem nieważności. Zamawiający dokonując zapłaty w terminie liczonym według zapisu §7 ust 1 umowy będzie każdorazowo pozostawał w opóźnieniu z zapłatą, a Wykonawcy będzie wówczas przysługiwało prawo do naliczania odsetek za opóźnienie – zatem Zamawiający poniesie dodatkowe koszty w razie pozostawienia wspomnianego postanowienia umownego we wzorze umowy.

**Odp. Zgodnie z SIWZ.**

1. Czy Zamawiający zrezygnuje z zapisu §7 ust 2 wzoru umowy, ewentualnie zmodyfikuje zapis w ten sposób, że za opóźnienie w zapłacie będą Wykonawcy należne odsetki w wysokości prawem przewidzianej? Zgodnie z art. 8 ust. 1 ustawy o terminach zapłaty w transakcjach handlowych z dn. 8 marca 2013r., wierzycielowi – w razie opóźnienia dłużnika z zapłatą – przysługują odsetki ustawowe za opóźnienie w transakcjach handlowych. Natomiast art. 13 w/w ustawy ustanawia wprost rygor nieważności postanowień umownych ograniczających lub wyłączających prawa wierzyciela m.in. z art. 8 ust. 1 ustawy. Stąd kwestionowany zapis będzie dotknięty nieważnością, a Wykonawcy i tak będą przysługiwały odsetki w w/w wysokości na podstawie przepisów bezwzględnie obowiązujących.

**Odp. Zgodnie z SIWZ.**

1. 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 rażącą 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 §10 ust.4,5 projektu umowy)?

**Odp. Nie. Zgodnie z SIWZ.**

1. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów umowy w §11 ust.1 poprzez zapis o ewentualnej karze za odstąpienie od umowy w wysokości 10% wartości brutto NIEZREALIZOWANEJ części przedmiotu umowy?

**Odp. Zgodnie z SIWZ.**

1. Do §11 ust.2 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 1% wartości NIEDOSTARCZONEGO w terminie zamówienia za każdy rozpoczęty dzień zwłoki? 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 1825% w skali roku (5% x 365 dni) za opóźnienie świadczenia.

**Odp. Zgodnie z SIWZ.**

1. Do §3 ust.5 i §11 ust.2 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."

**Odp. Zgodnie z SIWZ.**

Z upoważnienia Dyrektora

Uniwersyteckiego Szpitala Klinicznego

im. Jana Mikulicza – Radeckiego

we Wrocławiu

**Magda Jellin**

Kierownik Działu Zamówień Publicznych