

KATOWICKIE CENTRUM ONKOLOGII



UL. RACIBORSKA 26 40 - 074 KATOWICE

NIP 634-22-99-376 REGON 276201240

e-mail: szpital@kco.katowice.pl

tel.: 32 42 00 100

fax.: 32 25 14 533

K.C.O./AT/ZL/ZP/RI/ 1067 / 18

Katowice, dnia 27...12.2018 r.

Zapytania do SIWZ

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na zakup i dostarczanie leków onkologicznych 7 Pakietów
oznaczenie sprawy: KCO/PN/ 71 /2018

Zamawiający – Katowickie Centrum Onkologii informuje, że wpłynęły zapytania do specyfikacji istotnych warunków zamówienia:

Zapytanie nr 1

„Załącznik nr 1 do SIWZ (formularz oferty) pkt 6 w zakresie miesięcznego fakturowania dostaw dokonywanych na podstawie zawartej umowy dostawy
Załącznik nr 4 do SIWZ (projekt umowy) par 12 pkt 1 w zakresie miesięcznego fakturowania dostaw dokonywanych na podstawie zawartej umowy.
Załącznik nr 4 do SIWZ (projekt umowy) par 14 pkt 1.b w zakresie kary umownej za brak miesięcznej faktury za dostawy (Wykonawca wnosi o wyjaśnienie możliwości usunięcia kary umownej z treści umowy).

Wykonawca wyjaśnia, że jego systemy księgowe nie pozwalają na miesięczne fakturowanie, zaś faktura generowana jest do każdej dostawy osobno. Nie ma także możliwości wystawiania faktur „ręcznie”, gdyż wszystkie dokumenty księgowe generowane są automatycznie.

Powyższy wymóg jest bardzo rzadko spotykany w obrocie i typowym żądaniem zamawiających Szpitali dla dostaw leków jest wystawianie faktur osobno do każdej dostawy, a wręcz zakaz fakturowania dostaw na jednej zbiorczej fakturze.

Zapis ten dotyczy drobnego elementu procesu dostaw, jest jednak obwarowany wysoką karą umowną, a nadto niemożliwy do spełnienia przez „dużego” dostawcę, to jest takiego, którego procesy logistyczne są zautomatyzowane. Wobec tego zapis ten faworyzuje małych dostawców, z reguły niedysponujących wyspecjalizowanymi programami komputerowymi do logistycznej obsługi dostaw, a tym samym narusza konkurencję oraz zasadę równego udziału stron w postępowaniu – vide np. Wyrok 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:

Zgodnie z SIWZ.

Zapytanie nr 2

„Wykonawca prosi o zmianę paragrafu 4 umowy i nadanie mu brzmienia: ”Wykonawca gwarantuje możliwość składania zamówień od poniedziałku do czwartku w godzinach 8.00 – 16.00 oraz w piątki w godzinach 8:00 – 15:00”.

Śląskie.

Jednostka ochrony zdrowia Samorządu Województwa Śląskiego.

Proces realizacji zamówienia przez Wykonawcę jest wieloetapowy i nie jest możliwa jego zmiana oraz wydłużenie czasu na złożenia zamówienia. Zlecenie na „cito”, przesłane w piątek po godzinie 15:00 nie będą mogły być zrealizowane w wymaganym terminie 24 godzin. Mając na uwadze dobro pacjentów prosimy o modyfikację zapisu paragrafu 4 projektu umowy.”

Odpowiedź:

Tak.

Zapytanie nr 3

„Do §9 ust.3 istotnych postanowień umowy prosimy o dodanie słów zgodnych z przesłankami wynikającymi z 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 modyfikuje k.c.

Zapytanie nr 4

„ Prosimy o zmianę zapisu §12 ust.1 istotnych postanowień umowy poprzez nadanie mu brzmienia: ”Wykonawca wraz z każdorazową dostawą doręczy Zamawiającemu fakturę VAT, której termin płatności wynosi 60 dni od dnia jej otrzymania przez Zamawiającego.” Jednocześnie wskazujemy, iż proponowany przez Zamawiającego obecny zapis powoduje w rzeczywistości wydłużenie terminu zapłaty nawet do 90 dni.”

Odpowiedź:

Zgodnie z SIWZ.

Zapytanie nr 5

„Do §14 ust.1 pkt a) istotnych postanowień umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kary umownej za niedostarczenie w terminie zamówionej partii towaru poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 1% wartości niedostarczonego w terminie zamówienia za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia?”

Odpowiedź:

Zgodnie z SIWZ.

Zapytanie nr 6

„Wnosimy o rezygnację z kary umownej przewidzianej w §14 ust.1 pkt b) istotnych postanowień umownych.”

Odpowiedź:

Zgodnie z SIWZ.

Zapytanie nr 7

„Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów dotyczących kar umownych opisanych w §14 ust.1 pkt c) i d) istotnych postanowień umowy poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 2% niezrealizowanej części przedmiotu umowy?”

Odpowiedź:

Zgodnie z SIWZ.

Zapytanie nr 8

„do treści §4 i 6 projektu umowy:

Czy Zamawiający dopuści składanie zamówień na formularzach Wykonawcy dla asortymentu zawartego w pakiecie Nr 4 i 5?

Odpowiedź:

Nie.

Zapytanie nr 9

„do treści §6 ust. 1a) projektu umowy:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na realizację zamówień w formule „cito” maksymalnie do „48 godzin” licząc od otrzymania zamówienia dla asortymentu zawartego w pakiecie Nr 3, 4 i 5? ”

Odpowiedź:

Tak.

Zapytanie nr 10

„do treści §12 ust. 1 oraz §1 ust. 3 projektu umowy:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację zapisów umowy § 12 ust.1 poprzez nadanie mu nowego brzmienia o treści: „Termin płatności za dostarczony towar wynosi 60 dni licząc od daty otrzymania faktury Vat przez Zamawiającego, wystawionej po wykonaniu każdej dostawy cząstkowej.”

Odpowiedź:

Zgodnie z SIWZ.

Zapytanie nr 11

„do treści §14 ust. 1 projektu umowy:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie wysokości kar umownych o połowę i pozwoli na wprowadzenie modyfikacji do zapisów treści projektu umowy poprzez nadanie §14 ust. 1 nowego brzmienia:

1. „ Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu następujące kary umowne:

- a) za opóźnienie w terminie realizacji dostawy Zamawiający naliczy karę umowną w wysokości 1% wartości niezrealizowanego zamówienia za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia licząc od dnia następnego po dniu, w którym dostawa miała nastąpić do momentu otrzymania leku/produktu leczniczego i dokumentacji przez Aptekę Szpitalną,
- b) za wystawienie dokumentów księgowych, lub dostawy niezgodnie z warunkami ustalonymi przez Strony w umowie, Wykonawca zapłaci karę umowną w wysokości 500 zł za każdy taki przypadek.
- c) w razie niewykonania umowy, przez niewykonanie umowy rozumie się: brak realizacji całości zamówienia powyżej 20 dni od daty złożenia zamówienia, odmowa płatności faktury VAT z tytułu interwencyjnego zakupu Szpitala zgodnie z § 9 ust. 3, oświadczenie Wykonawcy że nie spełni świadczenia, tj. nie zrealizuje złożonego zamówienia na lek, Wykonawca zapłaci karę umowną w wysokości 2,5% wartości nie zrealizowanej dostawy, a Zamawiającemu będzie przysługiwało prawo odstąpienia od umowy bez dodatkowego wezwania Wykonawcy do wykonania umowy i prawo do żądania naprawienia szkody wynikłej z niewykonania zobowiązania na zasadach ogólnych,
- d) w razie nienależytego wykonania umowy tj. wystąpienie sytuacji opisanych w §12 ust. 3, odmowa dokonania płatności z tytułu kar umownych zapłaci karę umowną w wysokości 2,5% wartości nie zrealizowanej umowy, a Zamawiającemu będzie przysługiwało obok innych uprawnień wynikających z umowy prawo odstąpienia od umowy bez dodatkowego wezwania Wykonawcy do wykonania umowy, jak również prawo do żądania naprawienia szkody wynikłej z nienależytego wykonania zobowiązania na zasadach ogólnych.”?”

Odpowiedź:

Zgodnie z SIWZ.

Zapytanie nr 12

„do treści §15 projektu umowy:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do § 15 umowy dodatkowego zapisu ust. 2 o treści: „Przed odstąpieniem od umowy z jakiegokolwiek przyczyny Zamawiający pisemnie wezwie Wykonawcę do należytego wykonywania umowy.”?”

Odpowiedź:

Zgodnie z SIWZ.

Zapytanie nr 13

„do treści §18 ust. 1 projektu umowy:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do katalogu zmian postanowień umowy, zawartej w wyniku postępowania o udzielenie zamówienia publicznego przesłanki w proponowanym brzmieniu lub analogicznym przygotowanym przez Zamawiającego a oddającym jej istotę:

„Zamawiający dopuszcza możliwość zastąpienia wykonawcy, któremu zostało udzielone zamówienie, a którego siedziba znajduje się na terytorium Wielkiej Brytanii, przez innego wykonawcę należącego do tej samej grupy kapitałowej w rozumieniu przepisów ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów, mającego siedzibę w innym państwie członkowskim UE, spełniającego warunki udziału w niniejszym postępowaniu oraz niepodlegającego wykluczeniu w przypadku wystąpienia Wielkiej Brytanii z Unii Europejskiej na podstawie art. 50 Traktatu o Unii Europejskiej, przy zachowaniu wszelkich, mających zastosowanie w tym przypadku przepisów prawa, w tym art. 54 ust. 5 ustawy z dnia 15 kwietnia 2011 r. o działalności leczniczej.” ?

Uzasadnienie:

Mając na względzie, że na dzień składania ofert w niniejszym Postępowaniu ostatecznie nie zostały zakończone negocjacje ws. warunków wystąpienia Wielkiej Brytanii z Unii Europejskiej, a tym samym nie jest możliwe dokładne określenie przyszłych zasad, na jakich podmioty mające siedzibę w tym państwie będą mogły funkcjonować na rynku UE, należy zabezpieczyć w umowie o zamówienie publiczne możliwość zmiany wykonawcy na podmiot z innego państwa członkowskiego UE.

Należy zaznaczyć, że powyższe postanowienie gwarantuje, że nowy wykonawca będzie należał do tej samej grupy kapitałowej, co ten, któremu zostało udzielone zamówienie publicznie, a także musi spełniać wszystkie warunki udziału w postępowaniu oraz nie mogą wobec niego zachodzić okoliczności powodujące wykluczenie z postępowania. To gwarantuje zapewnienie ciągłości realizacji dostawy towarów będących przedmiotem umowy, a także jest w pełni zgodne z postanowieniami art. 144 Prawa zamówień publicznych. Jednocześnie wskazujemy, że niniejsza zmiana przesłanki kontraktu wyłącznie dopuszcza możliwość jej dokonania, a w żaden sposób nie jest

obowiązkiem dla Zamawiającego, który dopiero na etapie realizacji zamówienia mógł podjąć ostateczne i wiążące decyzje. Jednocześnie niniejsza propozycja nie powoduje nieważności ewentualnego aneksu, gdyż odwołuje się do obowiązującej procedury zmiany wierzyciela podmiotu leczniczego określonego w art. 54 ust. 5 ustawy z dnia 15 kwietnia 2011 r. o działalności leczniczej. W związku z powyższym proponowana przesłanka zmiany umowy o zamówienie publiczne wydaje się w pełni uzasadniona i powinna zostać wprowadzona do postanowień wzoru umowy.”

Odpowiedź:

Zgodnie z SIWZ.

Zapytanie nr 14

„do treści §12 ust. 1 oraz §1 ust. 3 projektu umowy:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do § 12 ust. 1 projektu umowy dotyczącego sposobu płatności, poprzez wykreślenie zapisu o fakturach zbiorczych dostarczonych 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 na nieważność zapisu w świetle bezwzględnie obowiązujących przepisów prawa tj. obowiązującego od dnia 1 stycznia 2016 r. art. 8a ustawy z 8 marca 2013 r. o terminach zapłaty w transakcjach handlowych (Dz.U. z 2013r. 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. 1485ze 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 § 12 ust. 1 ogólnych warunków umowy dotknięty jest nieważnością.”

Odpowiedź:

Zgodnie z SIWZ.

DYREKTOR
Katowickiego Centrum Onkologii

lek. med. Włodzimierz Migacz