Bydgoszcz, dn. 13.10.2021 r.

Nr sprawy: 19/2021/TP

**Do Wykonawców:**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie podstawowym **na dostawy płynów infuzyjnych i preparatów żywieniowych.**

W związku z pytaniami wystosowanymi przez Wykonawców udzielamy wyjaśnień na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tj.: Dz.U. z 2021 r., poz. 1129 z późń. zm.)

**PYTANIA DOTYCZĄCE ZAPISÓW SWZ**

**Pytanie 1**

Czy Zamawiający w pakiecie 1 pozycja 8 wymaga zaoferowania opakowania typu Viaflo czy typu Freeflex+?

**Odpowiedź:** Zamawiający w pakiecie 1 pozycja 8 dopuszcza opakowanie typu Viaflo. Zamawiający nie dopuszcza opakowania typu Freeflex+.

**Pytanie 2**

Czy zamawiający w pakiecie 1 pozycja 11 miał na myśli stężenie 0,9%?

**Odpowiedź:** Tak, zamawiający w pakiecie 1 pozycja 11 miał na myśli stężenie 0,9%.

**Pytanie 3**

Czy zamawiający w pakiecie 2 pozycja 9 miał na myśli 20 % emulsja tłuszczowa do inf. , 15% SFA + 65% MUFA+ 20% EPUFA inj. 250ml worek?

**Odpowiedź:** Tak, zamawiający w pakiecie 2 pozycja 9 miał namyśli 20 % emulsja tłuszczowa do inf. , 15% SFA4. + 65% MUFA+ 20% EPUFA inj. 250ml worek

**Pytanie 4**

Czy zamawiający w Pakiecie 3 poz. 13 dopuści dietę dla niemowląt i dzieci kompletną wysokoenergetyczną zawierającą: - białko -(2,6g/100ml) w tym białka serwatkowe i kazeinowe w proporcjach 60:40- LCP:AA (17,8g) i DHA(10,2g) - węglowodany,- prebiotyki (GOS I FOS) – nukleotydy o osmolarności 305mOsm/l?

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza w Pakiecie 3 poz. 13 dietę dla niemowląt i dzieci kompletną wysokoenergetyczną zawierającą: - białko -(2,6g/100ml) w tym białka serwatkowe i kazeinowe w proporcjach 60:40- LCP:AA (17,8g) i DHA(10,2g) - węglowodany,- prebiotyki (GOS I FOS) – nukleotydy o osmolarności 305mOsm/l

**Pytanie 5**

Dotyczy pakietu 1 poz. 35, 36, 37. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie produktów leczniczych w opakowaniach zbiorczych z możliwością przeliczenia ilości?

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza w pakiecie 1 poz. 35, 36, 37 na zaoferowanie produktów leczniczych w opakowaniach zbiorczych z możliwością przeliczenia ilości.

**Pytanie 6**

Czy Zamawiający w pakiecie 2 poz. 15 dopuści produkt Soluvit N o pojemności 10 ml w opakowaniu zbiorczym 10 fiolek, z odpowiednim przeliczeniem ilości ?

Zamawiający nie dopuszcza produktu będącego przedmiotem pytania, ponieważ jest on niezgodny z SWZ.

**PYTANIA DOTYCZĄCE PROJEKTU UMOWY**

**Pytanie 1**

Do §3 ust. 3 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu dostaw w trybie na cito do 12 godzin od chwili złożenia zamówienia?

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ

**Pytanie 2**

Do §3 ust. 4 wzoru umowy: Wskazujemy, że zapis §3 ust. 4 wzoru umowy jest ogólny i nieprecyzyjny. Na jego podstawie wykonawcy nie są w stanie dokonać prawidłowej kalkulacji cen na potrzeby składanej oferty, ponieważ nie będą w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia. W związku z tym wnosimy o doprecyzowanie zapisu §3 ust. 4 umowy, w taki sposób aby był zgodny z zasadami określonymi w ustawie z dnia 11 września 2019 r. (Dz. U. 2019 r., poz.2019 ze zm.), a w szczególności przepisami art. 99 ust.1 (nakazującym precyzyjne opisywanie przedmiotu zamówienia), art.433 pkt 1 (nakazującym wskazanie minimalnej wartości lub wielkości świadczenia), art. 454 ust.2 pkt 3 (zakazującym istotnych zmian umowy jeśli zmiana w sposób znaczny rozszerza albo zmniejsza zakres świadczeń i zobowiązań wynikający z umowy) oraz art. 455 ust.1 pkt 1 (dopuszczającym zmiany umowy wyłącznie po spełnieniu warunków wskazanych w ustawie PZP).

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ. Zamawiający zwraca uwagę, że zapis §3 ust. 4 projektu umowy nie stanowi naruszenia art. 433 pkt.4 ustawy Prawo zamówień publicznych, bowiem z treści §3 ust.4 projektu umowy nie sposób wyinterpretować ograniczenia zakresu zamówienia przez zamawiającego. Zapis ten wskazuje, że zamawiający w ramach umowy może zamówić określony rodzaj asortymentu w zmniejszonej lub zwiększonej ilości w związku ze zmniejszonym lub zwiększonym zapotrzebowaniem na dany rodzaj asortymentu będący przedmiotem umowy. Przy czym zapis §3 ust.4 projektu umowy obowiązuje z zastrzeżeniem §3 ust. 5 projektu umowy, który wskazuje, że **umowa wygasa w przypadku wyczerpania wartości przedmiotu umowy wskazanej w §4 ust.1 albo z końcem okresu obowiązywania umowy** – w zależności od tego, które z tych zdarzeń nastąpi wcześniej, co przesądza, że zamawiający nie wprowadza w treści projektu umowy ograniczenia zakresu zamówienia.

**Pytanie 3**

Do §4 ust. 2 wzoru umowy: Czy Zamawiający odstąpi od wymogu wystawiania dokumentu WZ? Jednocześnie zapewniamy, że dołączana do każdorazowej dostawy faktura VAT spełniać będzie wymogi dla dokumentu przekazania produktu leczniczego, a tym samym zawierała będzie między innymi takie informacje jak numer serii czy data ważności dostarczonego przedmiotu umowy.

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ

**Pytanie 4**

Do §4 ust. 3, 4 wzoru umowy: Zwracamy się z prośbą o wykreślenie zapisów 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 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 zapisy §4 ust. 3, 4 istotnych postanowień umowy dotknięte są nieważnością.

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ. Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie zapisów §4 ust. 3, 4 wzoru umowy, ponieważ w jego ocenie nie stoją one w sprzeczności z art. 8a ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych, ani z art. 106i ust.7 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług.

**Pytanie 5**

Do §6 ust. 7 wzoru umowy: Prosimy o dodanie słów: „, pod warunkiem, że potrącana kara umowna będzie miała charakter bezsporny oraz wymagalny, a możliwość dokonania potrącenia wynikała będzie z aktualnych oraz powszechnie obowiązujących norm prawnych.”.

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

W załączeniu:

Zał. nr 2 – formularz cenowy (aktualny)

Zał. nr 4 – projekt umowy (aktualny)

z up. Dyrektora

Wojewódzkiego Szpitala Dziecięcego

im. J. Brudzińskiego w Bydgoszczy  
 Z-ca Dyrektora ds. Administracyjno-Technicznych

mgr inż. Jarosław Cegielski