Lublin, dnia 27.08.2021 r.

### Znak sprawy: DZP.226.10/ZP/D/2021

**Dotyczy:**  **Dostawa produktów leczniczych do Instytutu Medycyny Wsi w Lublinie w podziale na części**

 **Informacja dla Wykonawców**

Zamawiający informuje, iż w przedmiotowym postepowaniu wpłynęły następujące zapytania, na które udziela odpowiedzi.

„W związku z zamiarem przystąpienia do organizowanego przez Państwa Jednostkę ww. przetargu zwracamy się z prośbą o odpowiedź na następujące pytania:

1. „Do §2 ust. 5 pkt 1) wzoru umowy: prosimy o dodanie słów zgodnych z przesłanką wynikającą z treści art. 552 k.c.: "... z wyłączeniem powołania się przez Dostawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru.”.”

**Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.**

1. „Do §2 ust. 5 pkt 3) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postanowienia dotyczącego wysokości kary umownej z tytułu zwłoki wykonaniu dostawy realizowanej w trybie „cito” w taki sposób aby wynosiła ona 0,5% wartości brutto towaru, którego opisywana zwłoka dotyczy, za każde 12 godzin zwłoki? Zwracamy przy tym uwagę na niewspółmierność kar przewidzianych w umowie. Kupującemu za opóźnienie świadczenia pieniężnego może zostać naliczona kara w wysokości nie większej niż 8,1% w skali roku, liczona od kwoty, której dotyczy opóźnienie. Natomiast dla Sprzedającego przewidziana jest kara w wysokości 43 800% w skali roku (5% x 24 h x 365 dni) za opóźnienie świadczenia.

**Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.**

1. Do §2 ust. 10 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 § 2 ust. 10 projektu 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.".**

**Zamawiający wyraża zgodę na proponowaną zmianę.**

**Nowe brzmienie** **§ 2 ust. 10 „Wszystkie dostarczane produkty powinny posiadać co najmniej 12-miesięczny termin ważności, a nie dotrzymanie tego warunku uprawnia Odbiorcę do nieprzyjęcia danej partii dostawy oraz naliczenia kary umownej w wysokości 200 zł za każdy przypadek dostawy produktów z krótszym terminem ważności. Dostawy produktów z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę na nie musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego."**

1. Do §4 ust. 3 oraz ust. 5 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę §4 ust. 3 wzoru umowy dotyczącego sposobu płatności, poprzez wykreślenie zapisu o fakturach zbiorczych wystawianych miesięcznie i zastąpienie go zapisem umożliwiającymi wystawianie i dostarczanie faktur 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. art. 8a ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych (Dz.U. z 2013 r. poz. 403 ze zm.), 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 ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych „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 §4 ust. 3 wzoru umowy dotknięty jest nieważnością. Jednocześnie, prosimy o doprecyzowanie w §4 ust. 5 terminu, w jakim Zamawiający planuje opłacać faktury VAT.

**Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.**

**Przepisy o podatku od towarów i usług nie zabraniają wystawiania faktur zbiorczych, o ile nie narusza to terminów wystawiania faktur. Tym samym dopuszczalne jest wystawienie do 15 dnia następującego po miesiącu, w którym dokonano sprzedaży, faktury obejmującej kilka dostaw dokonanych w danym miesiącu (art. 106i ustawy o podatku od towarów i usług). Art. 8a ustawy o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych nie dotyczy terminu wystawiania, a doręczania faktur. Wobec powyższego zapisy w umowie nie naruszają tego przepisu, ponieważ nie określają kiedy faktura ma być doręczana Zamawiającemu. Co więcej, w zapisie jest wprost informacja o konieczności przestrzegania przepisów regulujących powyższe kwestie**.

5. Do §5 ust. 3 pkt 3) wzoru umowy: prosimy o dodanie słów zgodnych z przesłanką wynikającą z treści art. 552 k.c.: "... z wyłączeniem powołania się przez Dostawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru.”.

**Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.**

6. Do §5 ust. 6 pkt 3) wzoru umowy: Prosimy o sprecyzowanie treści §5 ust. 6 pkt 3) poprzez zapewnienie, że ewentualna zamiana produktu oferowanego na wprowadzony do obrotu równoważnik, każdorazowo będzie następowała po obopólnym wyrażeniu zgody stron. Z aktualnego brzmienia, wynika, że na złożony przez Zamawiającego wniosek nastąpi automatyczna zmiana asortymentu na nowowprowadzony produkt równoważny, a jedynie jego cena podlegała będzie wspólnym ustaleniom, przy czym jej górna granica będzie ograniczona ceną produktu uwzględnionego pierwotnie w umowie. Tymczasem, treścią udzielonego zamówienia publicznego, jest zawarcie umowy poprzez zaakceptowanie przez Zamawiającego ściśle określonej oferty Wykonawcy, zawierającą konkretne, wymienione w niej produkty, przy jednoczesnym założeniu, że ten właśnie, wyszczególniony asortyment, Wykonawca zobowiązuje się dostarczyć. Wszelkie ewentualne odstępstwa od tej podstawowej zasady, wymagają uzasadnienia w szczególnych okolicznościach oraz zachowania trybu zmiany umowy, dokonanej w drodze dwustronnie uzgodnionego aneksu.

**Zamawiający wyraża zgodę na proponowaną zmianę.**

**Nowe brzmienie § 5 ust. 6 pkt: "3) w przypadku wprowadzenia do obrotu produktu równoważnego w okresie realizacji niniejszej umowy – nastąpi na wniosek Odbiorcy zmiana asortymentu, a po wyrażeniu zgody przez Strony, ustalą one jego cenę jednostkową, która nie może być wyższa niż cena produktu uwzględnionego pierwotnie w umowie".**

*Podpisał*

 ***Dyrektor Instytutu Medycyny Wsi***

***im. Witolda Chodźki***

***dr hab. n. med. Lech Panasiuk, prof. IMW***