

Zamawiający:
Wojewódzki Szpital Specjalistyczny im. Najświętszej Maryi Panny
42-200 Częstochowa, ul. Bialska 104/118
tel. i faks: (34) 367-36-74
e-mail: szp@dala.pl

Częstochowa, dnia 21.09.2017 r.

Znak sprawy: DAZ.26.086.2017 r.
L. dz. 2304/2017 r.

UCZESTNICY POSTĘPOWANIA O UDZIELENIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na usługę farmaceutyczną polegającą na sporządzaniu mieszanin do żywienia pozajelitowego wraz z dostawą gotowej mieszaniny w postaci worków do żywienia pozajelitowego dla noworodków i dzieci starszych dla Wojewódzkiego Szpitala Specjalistycznego im. Najświętszej Maryi Panny w Częstochowie”.

WYJAŚNIENIA TREŚCI SIWZ - 1

Wojewódzki Szpital Specjalistyczny im. Najświętszej Maryi Panny - jako Zamawiający w niniejszym postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, działając zgodnie z art. 38 ust. 2, ust. 4 iust. 6 ustawy z 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2015 r. poz. 2164 ze zm.), zwanej dalej ustawą, przekazuje poniżej treść wyjaśnień Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, zwanej dalej SIWZ oraz dokonuje następujących zmian w jej treści:

PYTANIE NR 1 - dot. §1 ust. 2 wzoru umowy:

Zamawiający w § 1 ust. 2 wskazał, że *„Wykonawca zobowiązany jest do sporządzania mieszanin do żywienia pozajelitowego na podstawie indywidualnych recept”*.

Wskazać należy, że dla usługi farmaceutycznej właściwe jest zlecenie lekarskie, które mylnie utożsamiane jest z tzw. „receptą”. Niniejsze zlecenie nie spełnia wymogów dla recept określonych w rozporządzeniu Ministra Zdrowia z dnia 08 marca 2012 r. w sprawie recept lekarskich. Dlatego też konieczne jest usunięcie sformułowania w § 1 ust. 2 wzoru umowy *„na podstawie indywidualnych recept”* i zastąpienie go zwrotem *„na podstawie elektronicznego zlecenia lekarskiego”*.

W konsekwencji, wnoszę o wprowadzenie odpowiednich zmian w pozostałych postanowieniach wzoru umowy oraz SIWZ w miejscach, w których odnoszą się do „recepty”.

Odpowiedz: TAK, Zamawiający wyraża zgodę. W związku z powyższym dokonuje się modyfikacji § 1 ust. 2 wzoru umowy, Załącznika Nr 6 do SIWZ.

PYTANIE NR 2 - dot. § 1 ust 2 pkt 4 wzoru umowy:

Zamawiający we wskazanym punkcie określił, że na zleceniach lekarskich sporządzonych przez Zamawiającego ma znaleźć się informacja o „wzroście dorosłego człowieka”. Postępowanie o udzielenie zamówienia dotyczy mieszanin w postaci worków do żywienia pozajelitowego dla noworodków i dzieci starszych. W związku z powyższym, proszę o wykreślenie pkt 4.

Odpowiedz: TAK, Zamawiający wyraża zgodę. W związku z powyższym dokonuje się modyfikacji § 1 ust. 2 pkt. 4) wzoru umowy, Załącznika Nr 6 do SIWZ.

PYTANIE NR 3 - dot. § 1 ust. 6 wzoru umowy:

Zamawiający w § 1 ust. 6 wzoru umowy wskazał, że *„zlecenia określone przez Zamawiającego na przesłanych receptach jako „pilne” wykonywane będą przez Wykonawcę do 6.00 godzin od otrzymania recepty”*.

Wskazać należy, że opisany powyżej wymóg może prowadzić do sytuacji, w której Zamawiający np. o godzinie 22:00 prześle do Wykonawcy zlecenie i będzie oczekiwał jego realizacji do godziny 04:00 dnia następnego. Wówczas, Zamawiający może stwierdzić, że Wykonawca pozostaje w zwłoce, mimo, że nie miał możliwości zapoznania się z przesłanym zleceniem.

Proszę o modyfikację niniejszego postanowienia w następujący sposób: *„Zlecenia określone przez Zamawiającego na przesłanych receptach jako „pilne” wykonywane będą przez Wykonawcę do 6.00 godzin od potwierdzenia przez Wykonawcę otrzymania zlecenia. Zamawiający może przysyłać zlecenia określone jako pilne do godziny 13:30.*

Odpowiedz: TAK, Zamawiający wyraża zgodę. W związku z powyższym dokonuje się modyfikacji § 1 ust. 6 wzoru umowy, Załącznika Nr 6 do SIWZ.

PYTANIE NR 4 - dot. § 1 ust. 8 pkt 1) wzoru umowy:

Zamawiający w § 1 ust. 8 pkt 1) wzoru umowy wskazał, że *„Wykonawca przystąpi do realizacji recept niezwłocznie po jego otrzymaniu od Zamawiającego w formie elektronicznej, a dostawa wykonanych na ich podstawie mieszanin do żywienia pozajelitowego odbywać się będzie do Apteki Szpitalnej Zamawiającego zlokalizowanej w Częstochowie przy ul. Bialskiej 104/118, każdego dnia, nie wyłączając sobót i niedziel oraz dni ustawowo wolnych od pracy, w następujących terminach: 1) do godziny 18.00 w dniu wysłania przez Zamawiającego zlecenia, o którym mowa w ust. 3”.*

Wskazać należy, że wskazany zapis określający godzinę dostawy mieszanin do żywienia pozajelitowego w dniu wysłania zlecenia, o którym mowa w § 1 ust. 3 wzoru umowy, pozostaje w sprzeczności z zapisem § 1 ust. 5 wzoru umowy, zgodnie z którym *„recepty przesłane po godzinie 10.00 zrealizowane będą w kolejnym dniu roboczym”.*

W związku z powyższym, celem uniknięcia ewentualnych przyszłych wątpliwości co do terminu wykonania świadczenia w przypadku przesłania przez Zamawiającego zlecenia po godzinie 10:00 w danym dniu, proszę o modyfikację § 1 ust. 8 w następujący sposób:

„Wykonawca przystąpi do realizacji recept niezwłocznie po jego otrzymaniu od Zamawiającego w formie elektronicznej, a dostawa wykonanych na ich podstawie mieszanin do żywienia pozajelitowego odbywać się będzie do Apteki Szpitalnej Zamawiającego zlokalizowanej w Częstochowie przy ul. Bialskiej 104/118, każdego dnia, nie wyłączając sobót i niedziel oraz dni ustawowo wolnych od pracy, w następujących terminach:

1) do godziny 18.00 w dniu wysłania przez Zamawiającego zlecenia, o którym mowa w ust. 3, z zastrzeżeniem ust. 5,

2) w przypadku zleceń określonych przez Zamawiającego jako „pilne” do 6.00 godzin od wysłania recepty przez Zamawiającego.”

Odpowiedz: TAK, Zamawiający wyraża zgodę. W związku z powyższym dokonuje się modyfikacji § 1 ust. 8 pkt. 1) wzoru umowy, Załącznika Nr 6 do SIWZ.

PYTANIE NR 5 - dot. § 4 ust. 4 oraz ust. 5 wzoru umowy:

Zamawiający w § 4 ust. 4 wzoru umowy wskazał, że składana przez Wykonawcę faktura VAT ma zostać wystawiona *„w oparciu o dokumenty odzwierciedlające realizację umowy”.* Z kolei w ust. 5 wzoru umowy Zamawiający wskazał, że *„do faktury o której mowa w ust. 4, Wykonawca dołączy listę zrealizowanych recept.”*

Wskazać należy, że zapisy te są niespójne, bowiem dokumentami odzwierciedlającymi realizację umowy są protokoły odbioru, Zamawiający zaś wymaga, by do faktury został dołączony spis zrealizowanych recept.

W związku z czym, proszę o połączenie ww. ustępów poprzez nadanie im łącznie następującego brzmienia: *„Wykonawca w terminie do dnia 7. każdego miesiąca następującego po miesiącu, w którym realizowane były recepty lekarskie będące przedmiotem niniejszej umowy, składa Zamawiającemu fakturę VAT, wystawioną na podstawie listy zrealizowanych recept. Lista ta zostanie przez Wykonawcę dołączona do faktury.”*

Odpowiedz: TAK, Zamawiający wyraża zgodę. W związku z powyższym dokonuje się modyfikacji § 4 ust. 4 oraz ust. 5 wzoru umowy, Załącznika Nr 6 do SIWZ

PYTANIE NR 6 - dot. § 4 ust. 6 wzoru umowy:

Zamawiający w powyżej wskazanym ustępie określił termin wypłaty należności do 60 dni od daty otrzymania faktury przez Zamawiającego, na wskazany przez Wykonawcę rachunek bankowy.

Wskazania wymaga fakt, że w taki sposób określony termin zapłaty narusza równość stron umowy, znacząco uprzywilejowując Zamawiającego.

W związku z powyższym, proszę o zmianę § 4 ust. 6 w następujący sposób *„Wypłata należności nastąpi w terminie 30 dni od daty otrzymania faktury przez Zamawiającego na wskazany przez Wykonawcę rachunek bankowy.”*

Odpowiedz: Zamawiający nie wyraża zgody.

PYTANIE NR 7 - dot. § 4 ust. 8 wzoru umowy:

Zamawiający w § 4 ust. 8 zd. 4 wzoru umowy wskazał, że *„Wykonawca gwarantuje, iż celem dochodzenia jakichkolwiek praw z umowy nie może udzielić upoważnienia, w tym upoważnienia inkasowego, innej firmie, w tym firmie prowadzącej pozostałą finansową działalność usługową, gdzie indziej nie sklasyfikowaną, jak i pozostałe doradztwo w zakresie prowadzenia działalności gospodarczej i zarządzania w rozumieniu m.in. przepisów rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 24 grudnia 2007 r. w sprawie Polskiej Klasyfikacji Działalności, tj. firmom windykacyjnym”*.

W związku z powyższym, zwracam się z prośbą o wyjaśnienie, czy wskazany zakaz udzielania upoważnienia do dochodzenia *„jakichkolwiek praw z umowy”* Zamawiający odnosi do działalności tzw. firm windykacyjnych, czy też dyspozycją wskazanego zapisu objęte jest również skorzystanie przez Wykonawcę z usług świadczonych przez kancelarie prawne (kancelarie adwokackie, kancelarie radcowskie itp.), w szczególności w przypadku zaistnienia sporu pomiędzy stronami umowy.

Odpowiedz: Zamawiający nie wyraża zgody.

PYTANIE NR 8 - dot. § 4 ust. 10 wzoru umowy:

Zamawiający w § 4 w ust. 10 wzoru umowy wskazał, że *„w razie naruszenia obowiązku opisanego wyżej w ustępie 8 Wykonawca zobowiązany będzie do zapłaty na rzecz Zamawiającego kary umownej w wysokości 10 % od wartości wynagrodzenia brutto wskazanego w § 3 ust. 1 niniejszej umowy za każdy przypadek naruszenia wyżej wskazanego obowiązku, co nie narusza prawa Zamawiającego do dochodzenia odszkodowania przewyższającego wysokość zastrzeżonej kary umownej.”*

Wskazać należy, że kara umowna określona w powyższym zapisie jest zbyt wygórowana. Kara umowna co do zasady wpisana jest w reżim odpowiedzialności odszkodowawczej, co oznacza, że nie może być instrumentem osiągania nieuzasadnionych i niewspółmiernych zysków przez drugą stronę. Kara umowna, określona w art. 483 Kodeksu cywilnego, stanowi bowiem surogat odszkodowania wynikającego z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania, tym samym należy utrzymać związek pomiędzy wysokością szkody, jaką poniesie Zamawiający, a wysokością kary umownej.

Mając powyższe na uwadze proszę o modyfikację ust. 10 w następujący sposób:

„10. W razie naruszenia obowiązku opisanego wyżej w ustępie 8 Wykonawca zobowiązany będzie do zapłaty na rzecz Zamawiającego kary umownej w wysokości 3 % od wartości wynagrodzenia netto wskazanego w § 3 ust. 1 niniejszej umowy za każdy przypadek naruszenia wyżej wskazanego obowiązku, co nie narusza prawa Zamawiającego do dochodzenia odszkodowania przewyższającego wysokość zastrzeżonej kary umownej.”

Odpowiedz: TAK, Zamawiający wyraża zgodę. W związku z powyższym dokonuje się modyfikacji § 4 ust. 10 wzoru umowy, Załącznika Nr 6 do SIWZ.

PYTANIE NR 9 - dot. § 4 ust. 11 wzoru umowy:

Zamawiający w § 4 ust. 11 wzoru umowy wskazał, że *„w razie naruszenia obowiązku opisanego wyżej w ustępie 9, Wykonawca zobowiązany będzie do zapłaty na rzecz Zamawiającego kary umownej w wysokości 5 % od wartości wynagrodzenia wskazanego w § 3 ust. 1 niniejszej umowy za każdy przypadek naruszenia wyżej wskazanego obowiązku, co nie narusza prawa Zamawiającego do dochodzenia odszkodowania przewyższającego wysokość zastrzeżonej kary umownej.”*

Należy wskazać, że § 1 ust. 9 wzoru umowy przewiduje, że *„Wykonawca przyjmuje do wiadomości i zobowiązuje się, iż zapłata za świadczenia wykonane zgodnie z umową nastąpi tylko i wyłącznie przez Zamawiającego bezpośrednio na rzecz Wykonawcy, i tylko w drodze przelewu na rachunek Wykonawcy. Umorzenie długu Zamawiającego do Wykonawcy poprzez uregulowanie w jakiegokolwiek formie na rzecz*

innych podmiotów niż bezpośrednio na rzecz Wykonawcy, może nastąpić wyłącznie za poprzedzającą to uregulowanie zgodą Zamawiającego wyrażoną w formie pisemnej pod rygorem nieważności". A zatem, tylko i wyłącznie w gestii Zamawiającego leżeć będzie, czy dokona on płatności na rzecz Wykonawcy bez wydania uprzedniej pisemnej zgody w tym zakresie. Obciążanie w takim wypadku karą umowną Wykonawcy za działania, które pozostają wyłącznie do decyzji Zamawiającego, narusza zatem zasadę równości stron, wobec czego wnoszę o wykreślenie wskazanego zapisu § 4 ust. 11 wzoru umowy i uwzględnienie wskazanej zmiany również w pozostałych zapisach umowy.

W przypadku odmowy wykreślenia w/w zapisu podnoszę, że kara umowna określona w powyższym zapisie jest zbyt wygórowana. Kara umowna co do zasady wpisana jest w reżim odpowiedzialności odszkodowawczej, co oznacza, że nie może być instrumentem osiągnięcia nieuzasadnionych i niewspółmiernych zysków przez drugą stronę. Kara umowna, określona w art. 483 Kodeksu cywilnego, stanowi bowiem surogat odszkodowania wynikającego z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania, tym samym należy utrzymać związek pomiędzy wysokością szkody, jaką poniesie Zamawiający, a wysokością kary umownej.

Mając powyższe na uwadze, w przypadku odmowy wykreślenia przez Zamawiającego ze wzoru umowy § 4 ust. 11, proszę o jego modyfikację w następujący sposób:

„W razie naruszenia obowiązku opisanego wyżej w ustępie 9, Wykonawca zobowiązany będzie do zapłaty na rzecz Zamawiającego kary umownej w wysokości 3% od wartości wynagrodzenia wskazanego w § 3 ust. 1 niniejszej umowy za każdy przypadek naruszenia wyżej wskazanego obowiązku, co nie narusza prawa Zamawiającego do dochodzenia odszkodowania przewyższającego wysokość zastrzeżonej kary umownej.”

Odpowiedz: TAK, Zamawiający wyraża zgodę. W związku z powyższym dokonuje się modyfikacji § 4 ust. 11 wzoru umowy, Załącznika Nr 6 do SIWZ.

PYTANIE NR 10 - dot. § 4 ust. 12 wzoru umowy:

Zamawiający w § 4 ust. 12 wzoru umowy wskazał, że „kara umowna płatna będzie w szczególności w drodze złożenia przez Zamawiającego oświadczenia woli o potrąceniu, bez konieczności uzyskiwania zgody Wykonawcy. Zamawiający jest uprawniony do złożenia przedmiotowego oświadczenia najwcześniej z chwilą powzięcia wiadomości o naruszeniu przez Wykonawcę zakazów, o których mowa w ustępie 8 i 9 niniejszego paragrafu”.

Należy w związku z tym zwrócić uwagę, że zgodnie z art. 498 § 1 Kodeksu cywilnego, przedmiotem potrącenia mogą być co do zasady jedynie wierzytelności wymagalne. Wierzytelność z tytułu kary umownej staje się natomiast wymagalna dopiero po wezwaniu dłużnika do jej uregulowania. A zatem, dopuszczenie możliwości potrącenia już od chwili powzięcia przez Zamawiającego wiadomości o naruszeniu przez Wykonawcę zakazów z § 4 ust. 8 i 9 wzoru umowy, tj. zanim roszczenie z tego tytułu stanie się wymagalne, pozostawałoby w sprzeczności ze wskazanym przepisem Kodeksu cywilnego.

W związku z powyższym, wnoszę o modyfikację § 4 ust. 12 wzoru umowy w następujący sposób: *„Kara umowna płatna będzie w szczególności w drodze złożenia przez Zamawiającego oświadczenia woli o potrąceniu, bez konieczności uzyskiwania zgody Wykonawcy. Zamawiający jest uprawniony do złożenia przedmiotowego oświadczenia najwcześniej z chwilą wymagalności kar umownych, o których mowa w ustępie 8 i 9 niniejszego paragrafu”.*

Odpowiedz: Zamawiający nie wyraża zgody.

PYTANIE NR 11 - dot. § 6 ust. 2 i 4 wzoru umowy:

W § 6 ust. 2 wzoru umowy Zamawiający wskazał, iż *„Wykonawca zapewnia na własny koszt i we własnym zakresie ciągłość realizacji usług będących przedmiotem umowy w przypadku awarii urządzeń bądź wystąpienia innych okoliczności nieumożliwiających mu kontynuację realizacji umowy. Zastępujący go w wykonywaniu usługi objętej przedmiotową umową podmiot, musi spełniać wszystkie wymagania określone niniejszą umową w stosunku do Wykonawcy. Wykonanie zastępcze możliwe jest tylko po uzyskaniu od Zamawiającego pisemnej zgody na takie wykonanie, jednakże jeżeli Wykonawca nie może świadczyć sam z przyczyny od siebie niezależnej, której wystąpienia nie mógł przewidzieć i której nie mógł przy dołożeniu wszelkiej staranności zapobiec, Zamawiający może odmówić zgody tylko z ważnych przyczyn. Rozliczenie z Wykonawcą nastąpi zgodnie z ustaloną w § 3 niniejszej umowy, ceną jednostkową, niezależnie od faktycznie poniesionych przez Wykonawcę kosztów.”*

Z kolei w § 6 ust. 4 wzoru umowy Zamawiający wskazał, iż „nie zapewnienie ciągłości realizacji umowy, w tym niezapewnienie wykonania zastępczego w przypadkach określonych w niniejszym paragrafie stanowi podstawę do złożenia przez Zamawiającego oświadczenia o rozwiązaniu umowy w trybie natychmiastowym, z przyczyn obciążających Wykonawcę i zgodnie z wszelkimi konsekwencjami określonymi w § 9 niniejszej umowy”.

Natomiast w § 7 ust. 1 wzoru umowy Zamawiający wskazał, iż „Zamawiający jest uprawniony do rozwiązania niniejszej umowy, bez wypowiedzenia w przypadku rażącego naruszenia przez Wykonawcę postanowień niniejszej umowy, w tym w szczególności w przypadku niewłaściwego realizowania przez Wykonawcę warunków niniejszej umowy, a w szczególności dotyczących jakości, terminowości dostaw lub nierozpatrywania reklamacji w terminie, po uprzednim wezwaniu Wykonawcy do usunięcia naruszeń i wyznaczeniu terminu nie krótszego niż 7 dni do ich usunięcia”.

Zgodnie ze wskazaną treścią § 6 ust. 2 Zamawiający wymaga zatem, by w przypadku awarii i konieczności współpracy z innym podmiotem, Wykonawca najpierw uzyskał pisemną zgodę Zamawiającego w tym zakresie. Takie rozwiązanie może natomiast być niemożliwe do zrealizowania ze względów technicznych bądź organizacyjnych, np. w sytuacji, gdy awaria nastąpi w weekend, gdy administracja Zamawiającego nie pracuje, co powodować będzie dla Wykonawcy wręcz niemożność zgodnego z umową świadczenia usług nią przewidzianych. Ponadto Zamawiający nie wskazał, co w sytuacji, gdy zgoda nie zostanie przez niego wyrażona oraz jak należy definiować „ważne przyczyny”, z których powodu zgoda może nie zostać wyrażona.

Odnosząc się do „innych okoliczności uniemożliwiających (...) kontynuację realizacji umowy”, jako przykład wskazać należy braki ilościowe w sprzedaży preparatów do sporządzania mieszanin, szczególnie tych dla których nie ma zamienników, na co Wykonawca nie ma żadnego wpływu. Z doświadczenia Wykonawcy wynika, że w sytuacjach np. awarii w fabryce, Producent informuje jedynie o braku danego preparatu, przez czas nieokreślony, bowiem nie jest w stanie sam przewidzieć, ile czasu będzie wymagało usunięcie skutków awarii.

Mając powyższe na uwadze, celem zapewnienia jednolitej interpretacji wskazanych zapisów i usunięcia ewentualnych przyszłych wątpliwości co do zasad rozwiązania umowy, wnoszę o nadanie § 6 ust. 2 wzoru następującego brzmienia: „Wykonawca zapewnia na własny koszt i we własnym zakresie ciągłość realizacji usług będących przedmiotem umowy w przypadku awarii urządzeń bądź wystąpienia innych okoliczności uniemożliwiających mu kontynuację realizacji umowy. Zastępujący go w wykonywaniu usługi objętej przedmiotową umową podmiot, musi spełniać wszystkie wymagania określone niniejszą umową w stosunku do Wykonawcy. Wykonanie zastępcze możliwe jest tylko po uzyskaniu od Zamawiającego pisemnej zgody na takie wykonanie, jednakże jeżeli Wykonawca nie może świadczyć sam z przyczyny od siebie niezależnej, której wystąpienia nie mógł przewidzieć i której nie mógł przy dołożeniu wszelkiej staranności zapobiec, Zamawiający może odmówić zgody tylko z ważnych przyczyn. Zgoda, o której mowa w zdaniu poprzedzającym, zostanie przez Zamawiającego udzielona niezwłocznie, nie później jednak niż w ciągu 3 godzin od otrzymania zawiadomienia w tym przedmiocie od Wykonawcy. W przypadku braku przekazania Wykonawcy informacji co do odmowy udzielenia zgody we wskazanym terminie przyjmuje się, że Zamawiający zgody takiej udziela. Rozliczenie z Wykonawcą nastąpi zgodnie z ustaloną w § 3 niniejszej umowy, ceną jednostkową, niezależnie od faktycznie poniesionych przez Wykonawcę kosztów.”

Wnoszę również o zmianę § 6 ust. 4 wzoru umowy w następujący sposób: „Zawinione przez Wykonawcę niezapewnienie ciągłości realizacji umowy, w tym niezapewnienie wykonania zastępczego w przypadkach określonych w niniejszym paragrafie stanowi podstawę do złożenia przez Zamawiającego, z zastrzeżeniem § 7 ust. 1 umowy, oświadczenia o rozwiązaniu umowy w trybie natychmiastowym, z przyczyn obciążających Wykonawcę i zgodnie z wszelkimi konsekwencjami określonymi w § 9 niniejszej umowy. W szczególności Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za zdarzenia niezależne od Wykonawcy, na które nie miał wpływu, w tym braku w sprzedaży u Producenta preparatów niezbędnych do produkcji mieszanin.”

Odpowiedz: Zamawiający wyraża zgodę na zmianę § 6 ust. 2, wzoru umowy, natomiast nie wyraża zgody na zmianę zapisu w § 6 ust. 4, wzoru umowy. W związku z powyższym dokonuje się modyfikacji § 6 ust. 2 wzoru, Załącznika Nr 6 do SIWZ.

PYTANIE NR 12 - dot. § 7 ust. 4 wzoru umowy:

Zamawiający w § 7 ust. 4 wzoru umowy wskazał, że „w przypadku opóźnienia płatności o więcej niż 60 dni, Wykonawca wezwie Zamawiającego do zapłaty zaległości wyznaczając 60 dniowy termin do zapłaty zaległości. W przypadku bezskutecznego upływu wyżej wymienionego terminu, Wykonawca może rozwiązać umowę w trybie natychmiastowym”.

Wskazać należy, że tak określone postanowienie umowne powoduje, iż Wykonawca może nie otrzymać wynagrodzenia nawet przez 4 miesiące, i w żaden sposób nie zabezpiecza ono interesów Wykonawcy oraz nie dyscyplinuje Zamawiającego do wywiązywania się ze swych obowiązków.

W związku z powyższym, proszę o modyfikację niniejszego postanowienia w następujący sposób „W przypadku opóźnienia płatności o więcej niż 60 dni, Wykonawca wezwie Zamawiającego do zapłaty zaległości wyznaczając 14-dniowy termin do zapłaty zaległości. W przypadku bezskutecznego upływu wyżej wymienionego terminu, Wykonawca może rozwiązać umowę w trybie natychmiastowym.”

Odpowiedz: Zamawiający nie wyraża zgody.

PYTANIE NR 13 - dot. § 8 ust. 2 pkt 3) wzoru umowy:

W § 8 ust. 2 wzoru umowy Zamawiający wskazał, że: „W trakcie realizacji umowy Zamawiający uprawniony jest do wykonywania czynności kontrolnych wobec Wykonawcy odnośnie spełniania przez Wykonawcę lub podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane w ust. 1 czynności. Zamawiający uprawniony jest w szczególności do:

- 1) żądania oświadczeń i dokumentów w zakresie potwierdzenia spełniania ww. wymogów i dokonywania ich oceny,
- 2) żądania wyjaśnień w przypadku wątpliwości w zakresie potwierdzenia spełniania ww. wymogów,
- 3) przeprowadzenia kontroli na miejscu wykonywania świadczenia.”

W pkt. 3) ww. zapisu Zamawiający nie określił natomiast szczegółowych zasad dokonywania kontroli na miejscu wykonywania świadczenia, tj. w miejscu przygotowywania mieszanin przez Wykonawcę. Przeprowadzenie kontroli, w przypadku braku określenia jej szczegółowych zasad, może zatem niejednokrotnie okazać się niemożliwe ze względów organizacyjnych, przykładowo w sytuacji zamiaru przeprowadzenia kontroli poza zwykłymi godzinami pracy osób upoważnionych do działania w imieniu Wykonawcy.

W związku z tym, wnoszę o nadanie § 8 ust. 2 następującego brzmienia: „W trakcie realizacji umowy Zamawiający uprawniony jest do wykonywania czynności kontrolnych wobec Wykonawcy odnośnie spełniania przez Wykonawcę lub podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane w ust. 1 czynności. Zamawiający uprawniony jest w szczególności do:

- 1) żądania oświadczeń i dokumentów w zakresie potwierdzenia spełniania ww. wymogów i dokonywania ich oceny,
- 2) żądania wyjaśnień w przypadku wątpliwości w zakresie potwierdzenia spełniania ww. wymogów,
- 3) przeprowadzenia kontroli na miejscu wykonywania świadczenia, po uprzednim zawiadomieniu Wykonawcy o terminie jej przeprowadzenia, nie później niż na 8 dni przed jej planowanym terminem.”

Odpowiedz: Zamawiający nie wyraża zgody.

PYTANIE NR 14 - dot. § 8 ust. 3 wzoru umowy:

W § 8 ust. 3 wzoru umowy Zamawiający wskazał, że „W trakcie realizacji zamówienia, na każde wezwanie Zamawiającego w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie, Wykonawca przedłoży Zamawiającemu wskazane poniżej dowody w celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę pod wykonawcę osób wykonujących wskazane w ust. 1 czynności w trakcie realizacji zamówienia. Dowodami mogą być:

- 1) oświadczenie Wykonawcy lub podwykonawcy o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności, których dotyczy wezwanie Zamawiającego. Oświadczenie to powinno zawierać w szczególności: dokładne określenie podmiotu składającego oświadczenie, datę złożenia oświadczenia, wskazanie, że objęte wezwaniem czynności wykonują osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę wraz ze wskazaniem liczby tych osób, imion i nazwisk tych osób, rodzaju umowy o pracę i wymiaru etatu oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu wykonawcy lub podwykonawcy;
- 2) poświadczoną za zgodność z oryginałem odpowiednio przez Wykonawcę lub podwykonawcę kopię umowy/umów o pracę osób wykonujących w trakcie realizacji zamówienia czynności, których dotyczy

ww. oświadczenie wykonawcy lub podwykonawcy (wraz z dokumentem regulującym zakres obowiązków, jeżeli został sporządzony). Kopia umowy/umów powinna zostać zanonimizowana w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników, zgodnie z przepisami ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. o ochronie danych osobowych (tj. w szczególności bez adresów, nr PESEL pracowników. Imię i nazwisko pracownika nie podlega anonimizacji. Informacje takie jak: stanowisko pracy, data zawarcia umowy, rodzaj umowy o pracę i wymiar etatu powinny być możliwe do zidentyfikowania;

3)zaświadczenie właściwego oddziału ZUS, potwierdzające opłacanie przez Wykonawcę lub podwykonawcę składek na ubezpieczenie społeczne i zdrowotne z tytułu zatrudnienia na podstawie umów o pracę wraz z informacją o liczbie odprowadzanych składek;

4) oświadczona za zgodność z oryginałem przez Wykonawcę lub podwykonawcę kopię dowodu potwierdzającego zgłoszenie pracownika przez pracodawcę do ubezpieczeń, zanonimizowana w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników, zgodnie z przepisami ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. o ochronie danych osobowych. Imię i nazwisko pracownika nie podlega anonimizacji."

Podkreślić należy, że Zamawiający nie określił jednoznacznie minimalnego terminu, jaki wyznaczy Wykonawcy w celu przedłożenia wskazanych dowodów spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności w trakcie realizacji zamówienia. Zapis o wskazanym brzmieniu narusza zatem równowagę pomiędzy stronami, albowiem uprawnia Zamawiającego do wyznaczenia Wykonawcy bardzo krótkiego terminu do przedłożenia żądanych dokumentów, który może być niejednokrotnie niemożliwy do dochowania przez Wykonawcę. Wskazać należy, że w przypadku części żądanych dokumentów, np. zaświadczeń z Zakładu Ubezpieczeń Społecznych, Wykonawca może bowiem potrzebować co najmniej kilku dni na ich pozyskanie.

Wobec powyższego, proszę o zmianę wskazanego zapisu wzoru umowy poprzez wskazanie w nim minimalnego terminu, jaki Zamawiający wyznaczy Wykonawcy w celu dostarczenia żądanych dokumentów. Proponowany jest termin 8 dni roboczych, co będzie pozostawało w zgodzie np. z treścią § 9¹ ust. 4 wzoru umowy, w którym mowa jest o dostarczeniu przez Wykonawcę dowodów potwierdzających zatrudnienie osoby niepełnosprawnej. Z tego względu wnoszę o nadanie § 8 ust. 3 wzoru umowy następującego brzmienia:

„W trakcie realizacji zamówienia, na każde wezwanie Zamawiającego w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie, nie krótszym niż 8 dni roboczych od dnia doręczenia Wykonawcy pisemnego wezwania, Wykonawca przedłoży Zamawiającemu wskazane poniżej dowody w celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę pod wykonawcę osób wykonujących wskazane w ust. 1 czynności w trakcie realizacji zamówienia. Dowodami mogą być:

1) oświadczenie Wykonawcy lub podwykonawcy o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności, których dotyczy wezwanie Zamawiającego. Oświadczenie to powinno zawierać w szczególności: dokładne określenie podmiotu składającego oświadczenie, datę złożenia oświadczenia, wskazanie, że objęte wezwaniem czynności wykonują osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę wraz ze wskazaniem liczby tych osób, imion i nazwisk tych osób, rodzaju umowy o pracę i wymiaru etatu oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu wykonawcy lub podwykonawcy;

2) poświadczoną za zgodność z oryginałem odpowiednio przez Wykonawcę lub podwykonawcę kopię umowy/umów o pracę osób wykonujących w trakcie realizacji zamówienia czynności, których dotyczy ww. oświadczenie wykonawcy lub podwykonawcy (wraz z dokumentem regulującym zakres obowiązków, jeżeli został sporządzony). Kopia umowy/umów powinna zostać zanonimizowana w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników, zgodnie z przepisami ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. o ochronie danych osobowych (tj. w szczególności bez adresów, nr PESEL pracowników. Imię i nazwisko pracownika nie podlega anonimizacji. Informacje takie jak: stanowisko pracy, data zawarcia umowy, rodzaj umowy o pracę i wymiar etatu powinny być możliwe do zidentyfikowania;

3)zaświadczenie właściwego oddziału ZUS, potwierdzające opłacanie przez Wykonawcę lub podwykonawcę składek na ubezpieczenie społeczne i zdrowotne z tytułu zatrudnienia na podstawie umów o pracę wraz z informacją o liczbie odprowadzanych składek;

4)poświadczona za zgodność z oryginałem przez Wykonawcę lub podwykonawcę kopię dowodu potwierdzającego zgłoszenie pracownika przez pracodawcę do ubezpieczeń, zanonimizowana w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników, zgodnie z przepisami ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. o ochronie danych osobowych. Imię i nazwisko pracownika nie podlega anonimizacji."

Odpowiedz: Zamawiający nie wyraża zgody.

PYTANIE NR 15 - dot. § 8 ust. 4 wzoru umowy:

Zamawiający w § 8 ust. 4 wzoru umowy wskazał, że „Z tytułu niespełnienia przez Wykonawcę lub podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności wskazane w § 8 ust. 1 umowy, Wykonawca zobowiązany będzie do zapłaty na rzecz Zamawiającego kary umownej określonej w § 9. Niezłożenie przez Wykonawcę żądanych przez Zamawiającego dowodów w celu potwierdzenia spełnienia przez Wykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane w § 8 ust. 1 umowy skutkować będzie obowiązkiem zapłaty kary umownej o której mowa w § 9 ust. 7 umowy”.

We wskazanym zapisie znajduje się dwukrotne odesłanie do treści § 9 umowy w zakresie dotyczącym sformułowanych w tym paragrafie kar umownych. Wskazuję jednak, że we wzorze umowy, stanowiącym Załącznik nr 6 do Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, nie funkcjonuje jednostka redakcyjna określona jako § 9, a po § 8 następuje § 9¹, który jednak nie odnosi się w żaden sposób do kar umownych, a do zatrudniania do realizacji zamówienia osoby niepełnosprawnej. Zapisy dotyczące kar umownych zawiera natomiast § 10 wzoru umowy.

Mając powyższe na uwadze, wnoszę o wskazanie, czy zawarte w § 8 ust. 4 wzoru umowy odesłanie do treści § 9 stanowiło omyłkę redakcyjną Zamawiającego, a jeśli tak, wnoszę o nadanie § 8 ust. 4 wzoru umowy następującego brzmienia:

„Z tytułu niespełnienia przez Wykonawcę lub podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności wskazane w § 8 ust. 1 umowy, Wykonawca zobowiązany będzie do zapłaty na rzecz Zamawiającego kary umownej określonej w § 10 ust. 7. Niezłożenie przez Wykonawcę żądanych przez Zamawiającego dowodów w celu potwierdzenia spełnienia przez Wykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane w § 8 ust. 1 umowy skutkować będzie obowiązkiem zapłaty kary umownej o której mowa w § 10 ust. 7 umowy”.

Odpowiedz: TAK, Zamawiający popełnił omyłkę redakcyjną. W związku z powyższym dokonuje się modyfikacji § 8 ust. 4 wzoru umowy, Załącznika Nr 6 do SIWZ.

PYTANIE NR 16 - dot. § 9¹ ust. 3 wzoru umowy:

Zamawiający w § 9¹ ust. 3 wzoru umowy, określił wymagania w zakresie zatrudnienia osób niepełnosprawnych, które odnoszą się do zaangażowania osoby niepełnosprawnej „do realizacji przedmiotu zamówienia przez powierzenie tej osobie czynności związanych z faktyczną realizacją zamówienia.”

Należy wskazać, że czynnościami faktycznymi są zarówno czynności pomocnicze (pakowanie, metkowanie), jak i przygotowywanie mieszanin (obowiązki technika farmacji czy farmaceuty), zaś przy tak wąskiej specjalizacji pracowników mogących wykonywać mieszaniny zgodnie z obowiązującymi przepisami i zasadami, będących przy tym osobami niepełnosprawnymi chcącymi pracować w specyficznych warunkach laboratoryjnych, jest niewielu.

W związku z czym, proszę o wskazanie, czy Zamawiający dopuszcza zatrudnienie osób niepełnosprawnych przy czynnościach pomocniczych i czy zatrudnienie przy tych czynnościach spełniać będzie warunek określony w przytoczonym zapisie wzoru umowy.

Odpowiedz: TAK.

PYTANIE NR 17 - dot. § 9¹ ust. 4 wzoru umowy:

W § 9¹ ust. 4 Zamawiający wskazał, że „Zamawiający uprawniony będzie do kontroli spełniania przez Wykonawcę wymagań dotyczących zatrudnienia osoby niepełnosprawnej. Na żądanie Zamawiającego Wykonawca obowiązany będzie w ciągu 8 dni roboczych od pisemnego wezwania (e-mailem lub pismem) udokumentować fakt zatrudnienia osoby niepełnosprawnej, w szczególności poprzez udostępnienie do wglądu umowy o pracę, dokumentu potwierdzającego zgłoszenie do ubezpieczenia społecznego oraz dokumentu potwierdzającego status osoby niepełnosprawnej. Dokument do wglądu należy przedłożyć w oryginale lub kopii poświadczonej „za zgodność z oryginałem” przez Wykonawcę.”

Celem uniknięcia ewentualnych wątpliwości co do biegu terminu do przedłożenia wskazanych w ww. zapisie dokumentów, wnoszę o jego doprecyzowanie poprzez wskazanie, że termin 8 dni roboczych biegnie od dnia doręczenia Wykonawcy pisemnego wezwania, a zatem o nadanie ww. zapisowi następującego brzmienia: „Zamawiający uprawniony będzie do kontroli spełniania przez Wykonawcę wymagań dotyczących zatrudnienia osoby niepełnosprawnej. Na żądanie Zamawiającego Wykonawca obowiązany będzie w ciągu 8 dni roboczych od doręczenia Wykonawcy pisemnego wezwania (e-mailem

lub pismem) udokumentować fakt zatrudnienia osoby niepełnosprawnej, w szczególności poprzez udostępnienie do wglądu umowy o pracę, dokumentu potwierdzającego zgłoszenie do ubezpieczenia społecznego oraz dokumentu potwierdzającego status osoby niepełnosprawnej. Dokument do wglądu należy przedłożyć w oryginale lub kopii poświadczonej „za zgodność z oryginałem” przez Wykonawcę.”

Odpowiedz: TAK, Zamawiający wyraża zgodę. W związku z powyższym dokonuje się modyfikacji § 9¹ ust. 4 wzoru umowy, Załącznika Nr 6 do SIWZ.

PYTANIE NR 18 - dot. § 10 ust. 1 wzoru umowy:

Zamawiający w § 10 ust. 1 wzoru umowy zastrzegł następujące kary umowne:

„Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne:

1) 10% wartości brutto umowy wskazanej w § 3 ust. 1 pkt. 3) umowy za rozwiązanie umowy ze skutkiem natychmiastowym z przyczyn dotyczących Wykonawcy,
2) w wysokości 1% wartości miesięcznej brutto zrealizowanej usługi za miesiąc poprzedni, za brak realizacji w terminie przedmiotu umowy, a w szczególności z tytułu każdorazowego opóźnienia w dostarczeniu mieszanin do żywienia pozajelitowego. Jeżeli opóźnienie będzie miało miejsce w pierwszym miesiącu realizowania umowy karę umowną nalicza się od szacunkowej wartości usługi w tym miesiącu.

Strony uzgadniają, że za opóźnienie na potrzeby niniejszego paragrafu uznaje się niedostarczenie przedmiotu umowy w godzinach określonych w § 1 ust. 8 jeśli opóźnienie przekroczyło 120 minut bez względu na przyczynę niedostarczenia.

3) w wysokości 10% wartości miesięcznej brutto zrealizowanej usługi za miesiąc poprzedni w przypadku wystąpienia wady jakościowej lub ilościowej w dostarczonym przedmiocie umowy. Jeżeli wada będzie miała miejsce w pierwszym miesiącu realizowania umowy karę umowną nalicza się od szacunkowej wartości usługi w tym miesiącu.

Wskazać należy, że zgodnie z przepisami kodeksu cywilnego (art. 483) kara umowna jest zryczałtowaną formą odszkodowania, stąd też na etapie jej określania Zamawiający winien ją odnosić do potencjalnej szkody. W ocenie Wykonawcy, Zamawiający przewidział zbyt wygórowane kary umowne. Ponadto Zamawiający będzie mógł naliczyć kary umowne za opóźnienie, co oznacza, że Wykonawca winien będzie zapłacić wskazaną karę umowną bez względu na to z czyjej winy wynika brak wykonania przedmiotu umowy w terminie, tj. czy z winy wykonawcy, czy z winy Zamawiającego, czy z innych jeszcze przyczyn – niezależnych od wykonawcy. W związku z powyższym, Wykonawca przy tak sformułowanych zapisach umownych ponosić będzie odpowiedzialność nie tylko za swoje, ale też za czyjeś zaniechania. Wskazania wymaga również, że w takim przypadku Zamawiający winien wprowadzić karę umowną za **zwłokę**, która może zostać naliczona jedynie w sytuacji zawinionego przez Wykonawcę, nieterminowego wykonania przedmiotu zamówienia.

Mając powyższe na uwadze proszę o dokonanie modyfikacji w następujący sposób:

„ Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne:

1) 5% wartości netto niewykonanej części umowy za rozwiązanie umowy ze skutkiem natychmiastowym z przyczyn zawinionych przez Wykonawcę,
2) w wysokości 0,5% miesięcznej netto zrealizowanej usługi za miesiąc poprzedni, za brak realizacji w terminie przedmiotu umowy, a w szczególności z tytułu każdorazowej zwłoki w dostarczeniu mieszanin do żywienia pozajelitowego. Jeżeli zwłoka będzie miała miejsce w pierwszym miesiącu realizowania umowy karę umowną nalicza się od wartości usługi już zrealizowanej w tym miesiącu.

Strony uzgadniają, że za zwłokę na potrzeby niniejszego paragrafu uznaje się niedostarczenie przedmiotu umowy w godzinach określonych w § 1 ust. 8, jeśli zwłoka przekroczyła 120 minut.

3) w wysokości 5% wartości netto dostawy, w ramach której została wadliwie wykonana usługa w przypadku wystąpienia wady jakościowej lub ilościowej w dostarczonym przedmiocie umowy.”

Odpowiedz: Zamawiający nie wyraża zgody.

PYTANIE NR 19 - dot. § 10 ust. 7 wzoru umowy:

Zamawiający w §10 ust. 7 wzoru umowy określa kary umowne za niewykazanie zatrudnienia osób na podstawie umowy o pracę oraz zatrudnienia co najmniej jednej osoby niepełnosprawnej, przewidując następujące kary:

„1) W przypadku niedostarczenia w wymaganym przez Zamawiającego terminie dokumentów potwierdzających zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób, o których mowa w § 8 ust. 1 umowy Zamawiającemu przysługuje prawo do naliczania kary umownej w wysokości 100,00 zł za każdy dzień opóźnienia.

2) W przypadku niespełnienia przez Wykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności wskazane przez Zamawiającego w § 8 ust. 1 umowy, Wykonawca zobowiązany będzie do zapłaty kary umownej w wysokości 1 000, 00 zł miesięcznie, liczonej w stosunku do każdej osoby, która powinna być zatrudniona na podstawie umowy o pracę.

3) W przypadku niezatrudnienia przy realizacji przedmiotu umowy, co najmniej jednej osoby niepełnosprawnej, o której mowa w § 9¹, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0.1% wartości brutto umowy”

Powołując się na przytoczoną w poprzednim pytaniu argumentację, dotyczącą charakteru kar umownych i sposobu ich naliczania, proszę o dokonanie następujących modyfikacji w powyższym postanowieniu umownym:

„1) W przypadku niedostarczenia w wymaganym przez Zamawiającego terminie dokumentów potwierdzających zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób, o których mowa w §8 ust. 1 umowy Zamawiającemu przysługuje prawo do naliczania kary umownej w wysokości 50,00 zł za każdy dzień zwłoki.

2) W przypadku niespełnienia przez Wykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności wskazane przez Zamawiającego w § 8 ust. 1 umowy, Wykonawca zobowiązany będzie do zapłaty kary umownej w wysokości 700,00 zł miesięcznie, liczonej w stosunku do każdej osoby, która powinna być zatrudniona na podstawie umowy o pracę.

3) W przypadku niezatrudnienia przy realizacji przedmiotu umowy, co najmniej jednej osoby niepełnosprawnej, o której mowa w § 9¹, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0.1% wartości umowy netto”

Odpowiedz: Zamawiający nie wyraża zgody.

PYTANIA NR 20 - dot. § 10 ust. 3 wzoru umowy:

Zamawiający w § 10 ust. 3 wzoru umowy zastrzegł, że

„Niezależnie od powyższego w razie obciążenia Zamawiającego obowiązkiem zapłaty kary administracyjnej, sądowej bądź kontraktowej, itp., ze względu na niewykonanie bądź nienależyte wykonanie przedmiotu umowy przez Wykonawcę, Wykonawca zobowiązany jest do przekazania Zamawiającemu sumy odpowiadającej kwocie nałożonej kary na podstawie dokumentu wydanego przez odpowiednie służby.”

Wskazać należy, że Zamawiający nie może przerzucać na Wykonawcę odpowiedzialności za niewykonanie bądź nienależyte wykonanie przedmiotu umowy, za które Wykonawca nie ponosi winy. Takie postanowienie umowne jest sprzeczne z zasadami współżycia społecznego, wprowadzając znaczną dysproporcję w relacjach między Zamawiającym a Wykonawcą, na korzyść tego pierwszego.

W związku z czym, proszę o zmianę powyższego postanowienia umownego w następujący sposób:
„Niezależnie od powyższego w razie obciążenia Zamawiającego obowiązkiem zapłaty kary administracyjnej, sądowej bądź kontraktowej, itp., ze względu na niewykonanie bądź nienależyte wykonanie przedmiotu umowy przez Wykonawcę, Wykonawca zobowiązany jest do przekazania Zamawiającemu sumy odpowiadającej kwocie nałożonej kary na podstawie dokumentu wydanego przez odpowiednie służby, chyba że Wykonawca nie ponosi winy za niewykonanie bądź nienależyte wykonanie przedmiotu umowy.”

Odpowiedz: Zamawiający nie wyraża zgody.

PYTANIE NR 21 - dot. § 10 ust. 4 wzoru umowy:

Zamawiający w § 10 ust. 4 wzoru umowy zobowiązuje Wykonawcę *„do naprawienia szkody wyrządzonej osobom trzecim w wyniku niewykonania bądź nienależytego wykonania umowy. Wykonawca odpowiada, w szczególności za wszystkie szkody wynikające z realizacji niniejszej umowy, w tym za narażenie bądź spowodowanie utraty życia lub uszczerbku na zdrowie osób trzecich.”*

Wskazać należy, że powyższe postanowienie przerzuca na Wykonawcę wszelką odpowiedzialność za szkody powstałe podczas realizacji umowy, przy czym należy podkreślić, że Wykonawca nie musi ponosić winy za każde zdarzenie, które ma miejsce w trakcie realizacji umowy.

W związku z czym, proszę o modyfikację powyższego postanowienia w następujący sposób:
„Wykonawca zobowiązany jest do naprawienia szkody wyrządzonej osobom trzecim w wyniku niewykonania bądź nienależytego wykonania umowy. Wykonawca odpowiada, w szczególności za wszystkie szkody wynikające z realizacji niniejszej umowy, w tym za narażenie bądź spowodowanie utraty życia lub uszczerbku na zdrowie osób trzecich, chyba że nie ponosi winy za powstałe w trakcie realizacji umowy szkody.”

Odpowiedz: Zamawiający nie wyraża zgody.

PYTANIE NR 22 - dot. § 10 ust. 6 wzoru umowy:

Zamawiający w § 10 ust. 6 wzoru umowy wskazał, iż *„w przypadku rażącego naruszenia postanowień niniejszej umowy w zakresie jakości dostarczanych mieszanin do żywienia pozajelitowego lub przepisów prawa Zamawiający może zlecić zastępcze wykonanie na koszt i ryzyko Wykonawcy, jednak nie dłużej niż do czasu obowiązywania umowy. Wykonawca zobowiązany jest do zwrotu Zamawiającemu kosztów poniesionych przez Zamawiającego z tego tytułu i przenoszących kwotę, która przysługiwałaby Wykonawcy na podstawie niniejszej umowy.”*

Wskazać należy, że określenie obowiązku pokrycia kosztów zastępczego wykonania umowy nie zostało w żaden sposób przez Zamawiającego ograniczone. Tak szeroko określona odpowiedzialność Wykonawcy może spowodować sytuację, w której w przypadku zastępczego wykonania będzie obowiązany do zapłaty kwoty dowolnie wskazanej przez innego Wykonawcę, choćby wygórowanej. Tak określone postanowienie jest rygorystyczne i umożliwia obciążenie Wykonawcy kwotą dużo wyższą niż oferowana przez Wykonawcę, a nawet wyższą niż cena rynkowa za daną mieszaninę.

Ponadto, Zamawiający nie określił, co należy rozumieć pod pojęciem *„rażącego naruszenia postanowień umownych w zakresie jakości dostarczanych mieszanin do żywienia pozajelitowego”*, co umożliwia bardzo szeroką jego interpretację i zlecenie przez Zamawiającego wykonania zastępczego, na koszt Wykonawcy, wedle swego uznania.

W związku z powyższym, proszę o modyfikację niniejszego postanowienia w następujący sposób:

„W przypadku rażącego naruszenia postanowień niniejszej umowy w zakresie jakości dostarczanych mieszanin do żywienia pozajelitowego lub przepisów prawa Zamawiający może zlecić zastępcze wykonanie na koszt i ryzyko Wykonawcy, jednak nie dłużej niż 14 dni. Wykonawca zobowiązany jest do zwrotu Zamawiającemu kosztów poniesionych przez Zamawiającego z tego tytułu i przenoszących kwotę, która przysługiwałaby Wykonawcy na podstawie niniejszej umowy, jednakże kwota ta nie może przekroczyć 10 % wartości netto przedmiotu umowy, określonej przez Wykonawcę w ofercie.”, a nadto o wskazanie w treści § 10 wzoru umowy katalogu okoliczności, które będą uznawane za *„rażące naruszenie postanowień umownych w zakresie jakości dostarczanych mieszanin do żywienia pozajelitowego”*.

Odpowiedz: Zamawiający nie wyraża zgody.

PYTANIE NR 23 - dot. § 10 ust. 8 wzoru umowy:

Zamawiający w § 10 ust. 8 wzoru umowy wskazał, że *„Wykonawcy nie przysługują żadne roszczenia w przypadku niezrealizowania przez Zamawiającego całości umowy”*. Wobec tego wskazuję, że wskazane postanowienie rażąco narusza równość stron umowy. Na jego podstawie można bowiem wywodzić, że w przypadku niezrealizowania przez Zamawiającego płatności przysługujących Wykonawcy z tytułu dostarczonych mieszanin, co należy uznać za równoznaczne z niezrealizowaniem przez Zamawiającego umowy, Wykonawca nie ma prawa domagać się od Zamawiającego zapłaty należnego mu wynagrodzenia. W świetle powyższego, wnoszę o całkowite wykreślenie wskazanego zapisu.

Odpowiedz: Zamawiający nie wyraża zgody.

PYTANIE NR 24 - dot. § 11 ust. 1 pkt 5 wzoru umowy:

Zamawiający w § 11 ust. 1 pkt 5 wzoru umowy dopuszcza *„odstąpienie od części umowy w przypadku braku środków finansowych Zamawiającego”*.

Wskazać należy, że Wykonawca nie może ponosić negatywnych konsekwencji niewłaściwego oszacowania zasobów finansowych przez Zamawiającego. Zamawiający przed ogłoszeniem przetargu na zamówienie publiczne, powinien dokonać szczegółowej analizy swoich możliwości finansowych i w

tych granicach udzielać zamówienia publicznego. Ponadto, na gruncie pzp nie został przewidziany tryb odstąpienia od umowy w sytuacji, w której Zamawiającemu zabraknie środków finansowych. Dokonując wykładni a maiori ad minus przepisu art. 145 pzp, skoro nie można na tej podstawie odstąpić od całości umowy, tym bardziej nie można odstąpić od jej części.

W związku z powyższym, proszę o wykreślenie pkt 5.

Odpowiedz: Zamawiający nie wyraża zgody.

PYTANIE NR 25

W związku z tym, że zamówienie dotyczy usługi farmaceutycznej polegającej na sporządzaniu mieszanin do żywienia pozajelitowego wraz z dostawą gotowej mieszaniny w postaci worków do żywienia pozajelitowego dla noworodków i dzieci starszych, proszę o szczegółowe określenie ilości zamówień dla poszczególnych grup wiekowych:

- noworodki i niemowlęta
- dzieci 1-7 r.ż.
- dzieci pow. 7 r.ż.

Odpowiedz: Poniżej określono ilości zamówień na poszczególne grupy wiekowe:

	Ilość ogółem	Noworodki i niemowlęta	Dzieci 1-7 r.ż.	Dzieci powyżej 7 r.ż.
STARTOWE	150	130	10	10
PEŁNE	250	210	20	20
CZĘŚCIOWE	300	260	20	20
IMMUNOMODULUJĄCE	10	6	2	2

Zgodnie z art. 38 ust. 6 ustawy PZP Zamawiający **przedłuża termin składania ofert do dnia 27.09.2017 r. do godz. 11:00, a termin otwarcia ofert wyznacza na 27.09.2017 r. o godz. 11:15.**

Miejsce składania i otwarcia ofert nie ulegną zmianie.

Wyjaśnienia i zmiana treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia są wiążące dla wszystkich Wykonawców.

Z poważaniem

p.o. Dyrektor

*Wojewódzkiego Szpitala Specjalistycznego
im. Najświętszej Maryi Panny w Częstochowie
dr n. med. Janusz Kapusteczki*

Załącznik:
Zmieniony Załącznik Nr 6 do SIWZ - Wzór Umowy.

UMOWA Nr DAZ.26.086.2017 r. – Wzór umowy

zawarta w dniu 2017 r. w Częstochowie, pomiędzy:

WOJEWÓDZKIM SZPITALEM SPECJALISTYCZNYM IM. NAJŚWIĘTSZEJ MARYI PANNY
ul. Bialska 104/118, 42-200 Częstochowa

wpisanym do Krajowego Rejestru Sądowego Sądu Rejonowego w Częstochowie, XVII Wydział Gospodarczy pod numerem KRS: 0000003907, NIP 573-22-99-604, REGON: 001281053, zwanym dalej „ZAMAWIAJĄCYM”, który reprezentuje:

dr n. med. Janusz Kapustecki - p.o. Dyrektora Szpitala

a

.....
REGON:; NIP:

zwanym dalej „WYKONAWCĄ”

w wyniku rozstrzygnięcia przetargu nieograniczonego w trybie przepisów ustawy z dnia 29.01.2004 r. Prawo zamówień publicznych (j.t. Dz. U. z 2015 r. poz. 2164), zawarta została umowa następującej treści:

§1

PRZEDMIOT ZAMÓWIENIA

1. Przedmiotem umowy jest są **usługi farmaceutyczne polegające na sporządzaniu mieszanin do żywienia pozajelitowego wraz z dostawą gotowej mieszaniny w postaci worków do żywienia pozajelitowego dla noworodków i dzieci starszych** dla Wojewódzkiego Szpitala Specjalistycznego im. Najświętszej Maryi Panny w Częstochowie.
2. Wykonawca zobowiązany jest do sporządzania mieszanin do żywienia pozajelitowego **na podstawie elektronicznego zlecenia lekarskiego**, sporządzonych przez Zamawiającego w formie elektronicznej, zawierających następujące dane:
 - 1) imię i nazwisko pacjenta lub imię i nazwisko matki z oznaczeniem płci i kolejności urodzenia;
 - 2) nr PESEL pacjenta lub data urodzenia pacjenta;
 - 3) masa ciała pacjenta;
 - 4) skład mieszaniny pozajelitowej (podany w mililitrach);
 - 5) czas podania;
 - 6) objętość całkowitą worka.
3. Recepty, o których mowa w ust. 2 stanowią jednocześnie zlecenie Zamawiającego realizacji usługi. Recepty będą przesyłane za pomocą CNS, która zostanie dostarczona Zamawiającemu przez Wykonawcę, a w przypadku awarii w/w aplikacji na adres e-mail:pod numer faksu: Niezależnie od powyższego, każda sporządzona recepta zostanie wydrukowana w 2 egzemplarzach, a jej papierowy wydruk zostanie uzupełniony imienną pieczęcią i podpisem osoby zlecającej. Jeden egzemplarz recepty pozostanie w dokumentacji Zamawiającego, a drugi zostanie przekazany do Wykonawcy. Recepty w formie papierowej będą odbierane przez Wykonawcę w okresach dwutygodniowych, z apteki szpitalnej.
4. Zamawiający zobowiązany jest do przesłania Wykonawcy recept w sposób określony w ust. 3, do godziny 10.00 każdego dnia, nie wyłączając sobót i niedziel oraz dni ustawowo wolnych od pracy.
5. Recepty przesłane po godzinie 10.00 zrealizowane będą w kolejnym dniu roboczym.
6. **Zlecenia określone przez Zamawiającego na przesłanych receptach jako „pilne” wykonywane będą przez Wykonawcę do 6:00 godzin od potwierdzenia przez Wykonawcę otrzymania zlecenia. Zamawiający może przysłać zlecenia określone jako pilne do godziny 13:30.**

7. W trudnych do przewidzenia sytuacjach, po uzgodnieniu telefonicznym z Wykonawcą i za jego zgodą, recepta przesłana po godz. 10-tej będzie zrealizowana w tym samym dniu (dostawa na cito).
8. Wykonawca przystąpi do realizacji recept niezwłocznie po jego otrzymaniu od Zamawiającego w formie elektronicznej, a dostawa wykonanych na ich podstawie mieszanin do żywienia pozajelitowego odbywać się będzie do Apteki Szpitalnej Zamawiającego zlokalizowanej w Częstochowie przy ul. Bialskiej 104/118, każdego dnia, nie wyłączając sobót i niedziel oraz dni ustawowo wolnych od pracy, w następujących terminach:
 - 1) do godziny 18.00 w dniu wysłania przez Zamawiającego zlecenia, o którym mowa w ust. 3, z zastrzeżeniem ust. 5,
 - 2) w przypadku zleceń określonych przez Zamawiającego jako „pilne” do 6.00 godzin od wysłania recepty przez Zamawiającego.
9. Wykonawca oświadcza, że dostawy odbywać się będą profesjonalnym transportem, zapewniającym odpowiednie warunki do przewozu sporządzonych mieszanin, w temperaturze od +2 °C do + 8 °C (zgodnie z warunkami określonymi w Rozporządzeniu Ministra Zdrowia z dnia 26 lipca 2002 r. w sprawie Procedur Dobrej Praktyki Dystrybucyjnej - Dz. U. z 2002 r. Nr 144, poz. 1216).
10. Wykonawca gwarantuje, że mieszaniny będą precyzyjnie oznakowane pod względem terminu ważności, z podaniem daty sporządzenia oraz daty przydatności do użycia. Przez podanie daty rozumie się wskazanie dnia, miesiąca i roku.
11. Realizacja przedmiotu umowy odbywa się w systemie ciągłym obejmującym wszystkie dni tygodnia.

§ 2

CZAS OBOWIĄZYWANIA UMOWY

Umowa zostaje zawarta na okres **12 miesięcy**, z mocą obowiązującą od **2017 r.** do **2018 r.**

§ 3

WARTOŚĆ PRZEDMIOTU UMOWY

1. Wartość przedmiotu umowy ustala się zgodnie z ofertą, stanowiącą Załącznik Nr 1 do umowy, na kwotę w wysokości:
 - 1) **Cena netto:** zł.
(słownie:).
 - 2) **Podatek VAT** w wysokości: zł
(słownie:).
 - 3) **Cena brutto:** zł.
(słownie:).
2. Wynagrodzenie wymienione w ust. 1 obejmuje wszelkie koszty jakie poniesie Wykonawca z tytułu należytej i zgodnej z niniejszą umową oraz obowiązującymi przepisami realizacji przedmiotu zamówienia (w tym zakładany zysk, należne podatki, koszt transportu do miejsca wskazanego przez Zamawiającego, koszt opakowania, ubezpieczenia i inne koszty jeśli występują bez których realizacja zamówienia nie byłaby możliwa).
3. Ryzyko transportu ponowi Wykonawca.

§ 4

WYNAGRODZENIE

1. Za wykonanie przedmiotu umowy Zamawiający zapłaci na rzecz Wykonawcy wynagrodzenie wynikające z iloczynu ilości wykonanych przez niego mieszanin do żywienia pozajelitowego i ich cen jednostkowych, określonych w Załączniku Nr 2 do niniejszej umowy.
2. Ceny jednostkowe podane w Załączniku Nr 2 do niniejszej umowy są stałe i nie ulegną zmianie przez cały okres trwania umowy.
3. Zapłata wynagrodzenia następować będzie za okresy miesięczne z dołu, na podstawie faktur VAT.
- 4.

5. Wykonawca w terminie do dnia 7. każdego miesiąca następującego po miesiącu, w którym realizowane były recepty lekarskie będące przedmiotem niniejszej umowy, składa Zamawiającemu fakturę VAT, wystawioną na podstawie listy zrealizowanych recept. Lista ta zostanie przez Wykonawcę dołączona do faktury.
6. Wpłata należności nastąpi w terminie do 60 dni od daty otrzymania faktury przez Zamawiającego, na wskazany przez Wykonawcę rachunek bankowy.
7. Za datę zapłaty faktury uważa się datę obciążenia rachunku bankowego Zamawiającego.
8. Wykonawca gwarantuje, że jakiegokolwiek prawa Wykonawcy związane bezpośrednio lub pośrednio z umową, a w tym wierzytelności Wykonawcy z tytułu wykonania umowy i związane z nimi należności uboczne (m. in. odsetki), nie zostaną przeniesione na rzecz osób trzecich bez poprzedzającej to przeniesienie zgody Zamawiającego wyrażonej w formie pisemnej pod rygorem nieważności. Wykonawca gwarantuje, iż nie dokona jakiegokolwiek czynności prawnej lub też faktycznej, której bezpośrednim lub pośrednim skutkiem będzie zmiana wierzyciela z osoby Wykonawcy na inny podmiot. Niniejsze ograniczenie obejmuje w szczególności przelew, subrogację ustawową oraz umowną, zastaw, hipotekę oraz przekaz. Wykonawca gwarantuje, iż celem dochodzenia jakichkolwiek praw z umowy nie może udzielić upoważnienia, w tym upoważnienia inkasowego, innej firmie, w tym firmie prowadzącej pozostałą finansową działalność usługową, gdzie indziej nie sklasyfikowaną, jak i pozostałe doradztwo w zakresie prowadzenia działalności gospodarczej i zarządzania w rozumieniu m.in. przepisów rozporządzenia Rady Ministrów z dnia 24 grudnia 2007r. w sprawie Polskiej Klasyfikacji Działalności, tj. firmom zajmującym się działalnością windykacyjną.
9. Wykonawca przyjmuje do wiadomości i zobowiązuje się, iż zapłata za świadczenia wykonane zgodnie z umową nastąpi tylko i wyłącznie przez Zamawiającego bezpośrednio na rzecz Wykonawcy, i tylko w drodze przelewu na rachunek Wykonawcy. Umorzenie długu Zamawiającego do Wykonawcy poprzez uregulowanie w jakiegokolwiek formie na rzecz innych podmiotów niż bezpośrednio na rzecz Wykonawcy, może nastąpić wyłącznie za poprzedzającą to uregulowanie zgodą Zamawiającego wyrażoną w formie pisemnej pod rygorem nieważności.
10. W razie naruszenia obowiązku opisanego wyżej w ustępie 8 Wykonawca zobowiązany będzie do zapłaty na rzecz Zamawiającego kary umownej w wysokości **3%** od wartości wynagrodzenia netto wskazanego w § 3 ust. 1 niniejszej umowy za każdy przypadek naruszenia wyżej wskazanego obowiązku, co nie narusza prawa Zamawiającego do dochodzenia odszkodowania przewyższającego wysokość zastrzeżonej kary umownej.
11. W razie naruszenia obowiązku opisanego wyżej w ustępie 9, Wykonawca zobowiązany będzie do zapłaty na rzecz Zamawiającego kary umownej w wysokości **3%** od wartości wynagrodzenia wskazanego w § 3 ust. 1 niniejszej umowy za każdy przypadek naruszenia wyżej wskazanego obowiązku, co nie narusza prawa Zamawiającego do dochodzenia odszkodowania przewyższającego wysokość zastrzeżonej kary umownej”.
12. Kara umowna płatna będzie w szczególności w drodze złożenia przez Zamawiającego oświadczenia woli o potrąceniu, bez konieczności uzyskiwania zgody Wykonawcy. Zamawiający jest uprawniony do złożenia przedmiotowego oświadczenia najwcześniej z chwilą powzięcia wiadomości o naruszeniu przez Wykonawcę zakazów, o których mowa w ustępie 9 i 10 niniejszego paragrafu.

§ 5

WADLIWY PRZEDMIOT ZAMÓWIENIA

1. W przypadku stwierdzenia braków ilościowych lub wad jakościowych Zamawiający niezwłocznie powiadomi o tym Wykonawcę. Braki ilościowe będą zgłaszane w momencie odbioru dostawy. W przypadku worków indywidualnych wady jakościowe Zamawiający może zgłaszać do 5 godzin od momentu dostawy. Ze względu na to, iż worki startowe nie zawsze są podawane w dniu dostawy wady jakościowe Zamawiający może zgłaszać natychmiast po ich stwierdzeniu, w momencie przygotowania do podania. Wykonawca zobowiązany jest rozpatrzyć reklamację i dostarczyć produkt zgodny ze złożonym zleceniem w terminie 8 godzin od momentu potwierdzenia przez Wykonawcę jej otrzymania. Po bezskutecznym upływie tego terminu reklamacja uważana będzie za uznana w całości zgodnie z żądaniem Zamawiającego.

2. W przypadku stwierdzenia przy odbiorze dostawy, iż jej przedmiot jest niezgodny z zamówieniem, Zamawiający zastrzega sobie prawo do odmowy przyjęcia produktu. W takim wypadku Wykonawca dostarczy produkt zgodny ze złożonym zleceniem. Pod pojęciem „przedmiot niezgodny z zamówieniem” rozumie się niezgodność dostawy pod względem składu mieszaniny i ilości worków określonych na zleceniu lekarskim.
3. W imieniu Zamawiającego wady jakościowe stwierdzać będzie osoba podająca preparat w Oddziale. Z kolei niezgodność dostarczonego produktu z zamówieniem oraz braki ilościowe stwierdzać będzie osoba w Aptece Szpitalnej, dokonująca odbioru danej partii worków.

§ 6

OŚWIADCZENIE WYKONAWCY

1. Wykonawca oświadcza, że prowadzi działalność gospodarczą w zakresie leczenia szpitalnego ze szczególnym uwzględnieniem kompleksowego pozajelitowego żywienia klinicznego i posiada wszelkie kwalifikacje i uprawnienia niezbędne do realizacji przedmiotu umowy a także, iż urządzenia i środki transportu przeznaczone do realizacji przedmiotu niniejszej umowy posiadają, w przypadku istnienia takiego wymogu, niezbędne certyfikaty i atesty pochodzące od odpowiednich służb.
2. Wykonawca zapewnia na własny koszt i we własnym zakresie ciągłość realizacji usług będących przedmiotem umowy w przypadku awarii urządzeń bądź wystąpienia innych okoliczności uniemożliwiających mu kontynuację realizacji umowy. Zastępujący go w wykonywaniu usługi objętej przedmiotową umową podmiot, musi spełniać wszystkie wymagania określone niniejszą umową w stosunku do Wykonawcy. Wykonanie zastępcze możliwe jest tylko po uzyskaniu od Zamawiającego pisemnej zgody na takie wykonanie, jednakże jeżeli Wykonawca nie może świadczyć sam z przyczyny od siebie niezależnej, której wystąpienia nie mógł przewidzieć i której nie mógł przy dołożeniu wszelkiej staranności zapobiec, Zamawiający może odmówić zgody tylko z ważnych przyczyn. [Zgoda, o której mowa w zdaniu poprzedzającym, zostanie przez Zamawiającego udzielona niezwłocznie, nie później jednak niż w ciągu 3 godzin od otrzymania zawiadomienia w tym przedmiocie od Wykonawcy. W przypadku braku przekazania Wykonawcy informacji co do odmowy udzielenia zgody we wskazanym terminie przyjmuje się, że Zamawiający zgody takiej udziela.](#) Rozliczenie z Wykonawcą nastąpi zgodnie z ustaloną w § 3 niniejszej umowy, ceną jednostkową, niezależnie od faktycznie poniesionych przez Wykonawcę kosztów.
3. Wykonawca w przypadku, o którym mowa w ust. 2 niniejszego paragrafu, zobowiązany jest bezwzględnie do natychmiastowego powiadomienia o tym Zamawiającego. Wykonawca zobowiązany jest do bieżącego informowania Zamawiającego o poczynionych działaniach w ramach zapewnienia ciągłości realizacji umowy. Jednocześnie w wypadku, o którym mowa w ust. 2 niniejszego paragrafu, w mocy pozostają wszelkie postanowienia umowy.
4. Nie zapewnienie ciągłości realizacji umowy, w tym nie zapewnienie wykonania zastępczego w przypadkach określonych w niniejszym paragrafie stanowi podstawę do złożenia przez Zamawiającego oświadczenia o rozwiązaniu umowy w trybie natychmiastowym, z przyczyn obciążających Wykonawcę i zgodnie z wszelkimi konsekwencjami określonymi w § 9 niniejszej umowy.
5. Wykonawca oświadcza, że sporządzane przez niego mieszaniny do żywienia pozajelitowego wykonane zostaną zgodnie z przepisami ustawy z dnia 06.09.2001 r. - Prawo Farmaceutyczne (tekst jednolity Dz. U. z 2008 r., Nr 45, poz. 271 z późn. zmianami) oraz zgodnie z obowiązującymi standardami i zaleceniami polskich i europejskich Towarzystw Żywienia Pozajelitowego i Dojelitowego.
6. Wykonawca oświadcza, że warunki w jakich sporządzane są mieszaniny do żywienia pozajelitowego odpowiadają wymaganiom Dobrej Praktyki Wytwarzania (GMP), a w szczególności:
 - 1) Wykonawca prowadzi monitoring zapylenia miejsca sporządzenia mieszanin żywienia pozajelitowego zgodnie z Farmaceutycznymi Standardami Sporządzania Mieszanin Do Żywienia Pozajelitowego PTFarm i udostępni wyniki pomiarów na każde wezwanie Zamawiającego.
 - 2) Wykonawca prowadzi monitoring mikrobiologiczny mieszanin żywienia pozajelitowego zgodnie z Farmaceutycznymi Standardami Sporządzania Mieszanin Do Żywienia Pozajelitowego PTFarm i udostępni wyniki pomiarów na każde wezwanie Zamawiającego.

- 3) Wykonawco posiada system pomiarowy do ciągłego monitoringu i rejestracji parametrów środowiskowych komory sporządzania zgody z Farmaceutycznymi Standardami Sporządzania Mieszanin Do Żywienia Pozajelitowego PTFarm.
- 4) Wykonawca prowadzi stały monitoring parametrów środowiskowych miejsc tymczasowego przechowywania mieszanin (Iodówki) zgodny z Farmaceutycznymi Standardami Sporządzania Mieszanin Do Żywienia Pozajelitowego PTFarm.
- 5) Wykonawca przygotowuje mieszaniny żywienia pozajelitowego w workach typu EVA, workach wielowarstwowych lub strzykawkach UV stabilnych w zależności od potrzeb Zamawiającego.
7. Wykonawca zapewni Zamawiającemu dostęp do aplikacji CNS do sporządzania oraz przesłania Wykonawcy recept w formie elektronicznej, która umożliwi składanie zamówienia bezpośrednio do pracowni żywieniowej Wykonawcy. Aplikacja ta będzie liczyć i wizualizować podstawowe parametry stabilności zamawianej mieszaniny takie jak:
 - 1) współczynnik CAN,
 - 2) iloczyn jonów wapnia i fosforu,
 - 3) osmolarność,
 - 4) podaż do żył centralnych lub obwodowych,
 - 5) algorytm wewnętrznej weryfikacji numeru PESEL pacjenta.Ponadto aplikacja będzie informować lekarza wystawiającego receptę o możliwym przekroczeniu zalecanego poziomu parametrów krytycznych.
8. Wykonawca gwarantuje, że baza danych aplikacji jest zlokalizowana w miejscu zapewniającym stały monitoring bezpieczeństwa danych zgodnie z wymogami GIDDO a połączenie on-line jest chronione protokołem szyfrowanym uniemożliwiającym dostęp osób nieuprawnionych.
9. Wykonawca wykaże się w zakresie zarządzania bezpieczeństwem danych osobowych i innych danych wrażliwych przekazywanych mu przez Zamawiającego, posiadaniem w swoich zasobach co najmniej:
 - 1) w zakresie ochrony instytucjonalnej:
 - a) świadectwem bezpieczeństwa przemysłowego III stopnia,
 - b) certyfikatem procesu zarządzania bezpieczeństwem ISO 27001;
 - 2) w zakresie ochrony osobowej osób zarządzających systemem komputerowym zleceń, bazą danych osobowych pacjentów i innymi danymi wrażliwymi:
 - a) audytor wiodący w zakresie procesu zarządzania bezpieczeństwem zgodnym z ISO 27001,
 - b) audytor wewnętrzny w zakresie procesu zarządzania bezpieczeństwem zgodnym z ISO 27001,
 - c) audytor wewnętrzny w zakresie ciągłości działania zgodnym z ISO 22301
 - d) audytor ISACA w zakresie zarządzania bezpieczeństwem systemów informatycznych,
 - e) poświadczenie bezpieczeństwa wydane przez Pełnomocnika ds. Ochrony Informacji Niejawnych lub przez Agencję Bezpieczeństwa Wewnętrznego.

§ 7

ROZWIĄZANIE UMOWY

1. Zamawiający jest uprawniony do rozwiązania niniejszej umowy, bez wypowiedzenia w przypadku rażącego naruszenia przez Wykonawcę postanowień niniejszej umowy, w tym w szczególności w przypadku niewłaściwego realizowania przez Wykonawcę warunków niniejszej umowy, a w szczególności dotyczących jakości, terminowości dostaw lub nierozpatrywania reklamacji w terminie, po uprzednim wezwaniu Wykonawcy do usunięcia naruszeń i wyznaczeniu terminu nie krótszego niż 7 dni do ich usunięcia.
2. Umowa ulega rozwiązaniu wskutek oświadczenia jednej ze stron o jej wypowiedzeniu za 1-miesięcznym okresem wypowiedzenia, na koniec miesiąca kalendarzowego.
3. Strony mogą rozwiązać umowę na mocy porozumienia stron.
4. W przypadku opóźnienia płatności o więcej niż 60 dni, Wykonawca wezwie Zamawiającego do zapłaty zaległości wyznaczając 60 dniowy termin do zapłaty zaległości. W przypadku bezskutecznego upływu wyżej wymienionego terminu, Wykonawca może rozwiązać umowę w trybie natychmiastowym.

§ 8

ZATRUDNIENIE NA PODSTAWIE UMOWY O PRACĘ

1. Wykonawca oświadcza, że do czynności polegających na sporządzaniu mieszanin do żywienia pozajelitowego wraz z dostawą gotowej mieszaniny w postaci worków do żywienia pozajelitowego dla noworodków i dzieci starszych będą wyznaczone osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę.
2. W trakcie realizacji umowy Zamawiający uprawniony jest do wykonywania czynności kontrolnych wobec Wykonawcy odnośnie spełniania przez Wykonawcę lub podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane w ust. 1 czynności. Zamawiający uprawniony jest w szczególności do:
 - 1) żądania oświadczeń i dokumentów w zakresie potwierdzenia spełniania ww. wymogów i dokonywania ich oceny,
 - 2) żądania wyjaśnień w przypadku wątpliwości w zakresie potwierdzenia spełniania ww. wymogów,
 - 3) przeprowadzenia kontroli na miejscu wykonywania świadczenia.
3. W trakcie realizacji zamówienia, na każde wezwanie Zamawiającego w wyznaczonym w tym wezwaniu terminie, Wykonawca przedłoży Zamawiającemu wskazane poniżej dowody w celu potwierdzenia spełnienia wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę przez Wykonawcę pod wykonawcę osób wykonujących wskazane w ust. 1 czynności w trakcie realizacji zamówienia. Dowodami mogą być:
 - 1) **oświadczenie Wykonawcy lub podwykonawcy** o zatrudnieniu na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności, których dotyczy wezwanie Zamawiającego. Oświadczenie to powinno zawierać w szczególności: dokładne określenie podmiotu składającego oświadczenie, datę złożenia oświadczenia, wskazanie, że objęte wezwaniem czynności wykonują osoby zatrudnione na podstawie umowy o pracę wraz ze wskazaniem liczby tych osób, imion i nazwisk tych osób, rodzaju umowy o pracę i wymiaru etatu oraz podpis osoby uprawnionej do złożenia oświadczenia w imieniu wykonawcy lub podwykonawcy;
 - 2) poświadczoną za zgodność z oryginałem odpowiednio przez Wykonawcę lub podwykonawcę **kopię umowy/umów o pracę** osób wykonujących w trakcie realizacji zamówienia czynności, których dotyczy ww. oświadczenie wykonawcy lub podwykonawcy (wraz z dokumentem regulującym zakres obowiązków, jeżeli został sporządzony). Kopia umowy/umów powinna zostać zanonimizowana w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników, zgodnie z przepisami ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. o ochronie danych osobowych (tj. w szczególności bez adresów, nr PESEL pracowników. Imię i nazwisko pracownika nie podlega anonimizacji. Informacje takie jak: stanowisko pracy, data zawarcia umowy, rodzaj umowy o pracę i wymiar etatu powinny być możliwe do zidentyfikowania;
 - 3) **zaświadczenie właściwego oddziału ZUS**, potwierdzające opłacanie przez Wykonawcę lub podwykonawcę składek na ubezpieczenie społeczne i zdrowotne z tytułu zatrudnienia na podstawie umów o pracę wraz z informacją o liczbie odprowadzanych składek;
 - 4) poświadczoną za zgodność z oryginałem przez Wykonawcę lub podwykonawcę **kopię dowodu potwierdzającego zgłoszenie pracownika przez pracodawcę do ubezpieczeń**, zanonimizowana w sposób zapewniający ochronę danych osobowych pracowników, zgodnie z przepisami ustawy z dnia 29 sierpnia 1997 r. o ochronie danych osobowych. Imię i nazwisko pracownika nie podlega anonimizacji.
4. **Z tytułu niespełnienia przez Wykonawcę lub podwykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności wskazane § 8 ust. 1 umowy, Wykonawca zobowiązany będzie do zapłaty na rzecz Zamawiającego kary umownej określonej w § 10 ust. 7 umowy. Niezłożenie przez Wykonawcę żądanych przez Zamawiającego dowodów w celu potwierdzenia spełnienia przez Wykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących wskazane w § 8 ust. 1 umowy skutkować będzie obowiązkiem zapłaty kary umownej o której mowa w § 10 ust. 7 umowy.**
5. Wykonawca zobowiązany jest do przestrzegania przepisów prawa pracy. W przypadku uzasadnionych wątpliwości co do przestrzegania prawa pracy przez Wykonawcę, Zamawiający może zwrócić się o przeprowadzenie kontroli przez Państwową Inspekcję Pracy.

ZATRUDNIENIE DO REALIZACJI ZAMÓWIENIA OSOBY NIEPEŁNOSPRAWNEJ

1. Wykonawca zobowiązany jest do zatrudnienia przez cały okres realizacji umowy wskazany w § 2 niniejszej umowy, co najmniej jednej osoby niepełnosprawnej w pełnym wymiarze dla osoby niepełnosprawnej zgodnie z definicją osoby niepełnosprawnej określonej w ustawie z dnia 27 sierpnia 1997 r. o rehabilitacji zawodowej i społecznej oraz zatrudnieniu osób niepełnosprawnych (tekst jednolity: Dz. U. z 2016 r., poz. 2046).
2. Za zatrudnienie osoby niepełnosprawnej będzie uznawane także dalsze zatrudnienie osoby niepełnosprawnej, która już jest u Wykonawcy zatrudniona i która zostanie oddelegowana do wykonywania czynności związanych z realizacją zamówienia.
3. Wymagania w zakresie zatrudnienia, odnoszą się do zaangażowania osoby niepełnosprawnej wyżej wymienionej osoby niepełnosprawnej do realizacji przedmiotu zamówienia przez powierzenie tej osobie czynności związanych z faktyczną realizacją zamówienia.
4. Zamawiający uprawniony będzie do kontroli spełniania przez Wykonawcę wymagań dotyczących zatrudnienia osoby niepełnosprawnej. Na żądanie Zamawiającego Wykonawca obowiązany będzie w ciągu 8 dni roboczych od pisemnego wezwania (e-mailem lub pismem) udokumentować fakt zatrudnienia osoby niepełnosprawnej, w szczególności poprzez udostępnienie do wglądu umowy o pracę, dokumentu potwierdzającego zgłoszenie do ubezpieczenia społecznego oraz dokumentu potwierdzającego status osoby niepełnosprawnej. Dokument do wglądu należy przedłożyć w oryginale lub kopii poświadczonej „za zgodność z oryginałem” przez Wykonawcę.
5. Wykonawca zobowiązany jest poinformować Zamawiającego o każdej zmianie dotyczącej zatrudnienia osoby niepełnosprawnej.
6. Wykonawca w przypadku rozwiązania stosunku pracy przez osobę niepełnosprawną lub przez Wykonawcę, przed terminem realizacji umowy wskazanym w § 2 niniejszej umowy, zobowiązany jest do zatrudnienia na to miejsce innej osoby niepełnosprawnej.
7. W przypadku, o którym mowa w ust. 6, Wykonawca w terminie 8 dni od dnia zawarcia umowy z osobą niepełnosprawną, przestawi Zamawiającemu do wglądu dokumenty, o których mowa w ust. 4 dotyczące tej osoby niepełnosprawnej.
8. Wykonawca zobowiązany jest do przedłożenia oświadczenia dotyczącego zakresu oraz rodzaju zadań, które byłyby wykonywane przez osobę niepełnosprawną w ramach realizacji niniejszej umowy.

§ 10

KARY UMOWNE I ODPOWIEDZIALNOŚĆ

1. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne:
 - 1) 10% wartości brutto umowy wskazanej w § 3 ust. 1 pkt. 3) umowy za rozwiązanie umowy ze skutkiem natychmiastowym z przyczyn dotyczących Wykonawcy,
 - 2) w wysokości 1% wartości miesięcznej brutto zrealizowanej usługi za miesiąc poprzedni, za brak realizacji w terminie przedmiotu umowy, a w szczególności z tytułu każdorazowego opóźnienia w dostarczeniu mieszanin do żywienia pozajelitowego. Jeżeli opóźnienie będzie miało miejsce w pierwszym miesiącu realizowania umowy karę umowną nalicza się od szacunkowej wartości usługi w tym miesiącu.
Strony uzgadniają, że za opóźnienie na potrzeby niniejszego paragrafu uznaje się niedostarczenie przedmiotu umowy w godzinach określonych w § 1 ust 8 jeśli opóźnienie przekroczyło 120 minut bez względu na przyczynę niedostarczenia.
 - 3) w wysokości 10% wartości miesięcznej brutto zrealizowanej usługi za miesiąc poprzedni w przypadku wystąpienia wady jakościowej lub ilościowej w dostarczonym przedmiocie umowy. Jeżeli wada będzie miała miejsce w pierwszym miesiącu realizowania umowy karę umowną nalicza się od szacunkowej wartości usługi w tym miesiącu.
2. W sytuacji, gdy kary umowne przewidziane w umowie nie pokrywają szkody, bądź w przypadku wystąpienia szkody z przyczyn nie wymienionych w umowie, Zamawiającemu przysługuje prawo dochodzenia odszkodowania w wysokości przenoszącej wysokość kary umownej na zasadach ogólnych.

¹ Zgodnie z oświadczeniem złożonym przez Wykonawcę w ofercie. Jeżeli Wykonawca w ofercie nie zobowiązał się do zatrudnienia do realizacji umowy co najmniej jednej osoby w pełnym wymiarze dla osoby niepełnosprawnej, zapisy zawarte w niniejszym paragrafie oraz w paragrafie 10 ust. 7 pkt. 3) zostaną usunięte z umowy.

3. Niezależnie od powyższego w razie obciążenia Zamawiającego obowiązkiem zapłaty kary administracyjnej, sądowej bądź kontraktowej, itp., ze względu na niewykonanie bądź nienależyte wykonanie przedmiotu umowy przez Wykonawcę, Wykonawca zobowiązany jest do przekazania Zamawiającemu sumy odpowiadającej kwocie nałożonej kary na podstawie dokumentu wydanego przez odpowiednie służby.
4. Wykonawca zobowiązany jest do naprawienia szkody wyrządzonej osobom trzecim w wyniku niewykonania bądź nienależytego wykonania umowy. Wykonawca odpowiada, w szczególności za wszystkie szkody wynikające z realizacji niniejszej umowy, w tym za narażenie bądź spowodowanie utraty życia lub uszczerbku na zdrowie osób trzecich.
5. Za działania bądź zaniechania zastępcy Wykonawca odpowiada jak za działania bądź zaniechania własne.
6. W przypadku rażącego naruszenia postanowień niniejszej umowy w zakresie jakości dostarczanych mieszanin do żywienia pozajelitowego lub przepisów prawa Zamawiający może zlecić zastępcze wykonanie na koszt i ryzyko Wykonawcy, jednak nie dłużej niż do czasu obowiązywania umowy. Wykonawca zobowiązany jest do zwrotu Zamawiającemu kosztów poniesionych przez Zamawiającego z tego tytułu i przenoszących kwotę, która przysługiwałaby Wykonawcy na podstawie niniejszej umowy.
7. Ponadto Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne:
 - 1) W przypadku niedostarczenia w wymaganym przez Zamawiającego terminie dokumentów potwierdzających zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób, o których mowa w § 8 ust. 1 umowy Zamawiającemu przysługuje prawo do naliczania kary umownej w wysokości 100,00 zł za każdy dzień opóźnienia.
 - 2) W przypadku niespełnienia przez Wykonawcę wymogu zatrudnienia na podstawie umowy o pracę osób wykonujących czynności wskazane przez Zamawiającego w § 8 ust. 1 umowy, Wykonawca zobowiązany będzie do zapłaty kary umownej w wysokości 1.000,00 zł miesięcznie, liczonej w stosunku do każdej osoby, która powinna być zatrudniona na podstawie umowy o pracę.
 - 3) W przypadku niezatrudnienia przy realizacji przedmiotu umowy, co najmniej jednej osoby niepełnosprawnej, o której mowa w §9¹, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,1% wartości brutto umowy.
8. Kara umowna płatna będzie w ciągu 7 dni od daty wystawienia Wykonawcy noty obciążeniowej obejmującej naliczoną karę umowną, przy czym Zamawiający ma prawo potrącić kwotę kary umownej z bieżących faktur za wykonanie usługi, wystawionych przez Wykonawcę.
7. W przypadku, gdy strata rzeczywista spowodowana niewykonaniem obowiązków wynikających z niniejszej umowy przekracza wysokość kar umownych, Zamawiający może w części przenoszącej wartość zastrzeżonych kar umownych, dochodzić odszkodowania na zasadach ogólnych Kodeksu Cywilnego.
8. Wykonawcy nie przysługują żadne roszczenia w przypadku niezrealizowania przez Zamawiającego całości umowy.

§ 11

ZMIANY POSTANOWIEŃ UMOWY

1. Zamawiający przewiduje możliwość zmiany niniejszej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru Wykonawcy w następujących przypadkach i na określonych warunkach:
 - 1) dopuszcza się zmniejszenie lub zwiększenie wynagrodzenia Wykonawcy w przypadku zmiany stawki podatku od towarów i usług na przedmiot zamówienia (zmianie ulega stawka VAT i cena brutto, cena netto pozostaje bez zmian) lub zmiany cen urzędowych przedmiotu umowy,
 - 2) dopuszcza się przesunięcia ilościowe pomiędzy pozycjami asortymentu, przy zachowaniu maksymalnej wartości umowy,
 - 3) dopuszcza się ograniczenia zamówienia w zakresie rzeczowym i ilościowym, co nie jest odstępstwem od umowy, nawet w części; w takim przypadku Wykonawca może żądać wyłącznie wynagrodzenia należnego z tytułu wykonania części umowy, bez naliczania jakichkolwiek kar,

- 4) dopuszcza się przedłużenie terminu realizacji umowy do czasu wykorzystania ilościowego i wartościowego przedmiotu zamówienia,
 - 5) dopuszcza się odstąpienie od części umowy w przypadku braku środków finansowych Zamawiającego,
 6. dopuszcza się zmianę umowy polegającą na zmianie danych Wykonawcy bez zmian samego Wykonawcy np. zmiana siedziby, adresu, nazwy.
-
2. Zmiana postanowień umowy wymaga, pod rygorem nieważności, zachowania formy pisemnej .
 3. Zmiana umowy na wniosek Wykonawcy wymaga wskazania okoliczności uzasadniających dokonanie tej zmiany.
 4. Każda zmiana umowy wymaga zgody Zamawiającego.

§ 12

ROZSTRZYGANE SPORÓW

Spory powstałe na tle realizacji niniejszej umowy będą rozstrzygane przez właściwy dla siedziby Zamawiającego sąd powszechny.

§ 13

PROTOKÓŁ KOORDYNACYJNY DLA WYKONAWCÓW

Protokół koordynacyjny dla Wykonawców zewnętrznych wykonujących prace na terenie Szpitala stanowi Załącznik Nr 3 do niniejszej umowy.

§ 14

POSTANOWIENIA KOŃCOWE

1. Wszelkie zmiany niniejszej umowy wymagają zachowania formy pisemnej pod rygorem nieważności.
2. W sprawach nieuregulowanych niniejszą umową będą miały zastosowanie przepisy Kodeksu Cywilnego, przepisy prawa farmaceutycznego oraz inne przepisy prawa powszechnie obowiązującego.
3. Umowa została sporządzona w dwóch jednobrzmiących egzemplarzach po jednym dla każdej ze stron.

WYKONAWCA

ZAMAWIAJĄCY