

Uniwersytecki Szpital Dziecięcy w Krakowie
Ul. Wielicka 265, 30-663 Kraków
Tel: 0 12 658 20 11; fax: 0 12 658 10 81
REGON 351375886 NIP 679-25-25-795

Kraków dnia, 06.10.2017r.

EZP-271-2-104/2017- pismo 3

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego:

Dostawa produktów leczniczych dla Apteki – 12 grup, numer sprawy: EZP-271-2-104/2017.

W związku z zapytaniem Wykonawcy, Zamawiający wyjaśnia:

Pytanie 1

Do treści §1 ust.4 projektu 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 skrócenie wymaganego terminu ważności przynajmniej do 6 m-cy od daty dostawy lub dopisanie do §1 ust.4 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."

ODPOWIEDŹ: Zamawiający wyraża zgodę na zapis proponowany przez Wykonawcę.

§1 ust.4.- otrzymuje brzmienie:

Wykonawca zobowiązuje się do dostarczenia towaru pochodzącego z najnowszej produkcji, o jakości i ważności zgodnymi z obowiązującymi producenta normami, z terminem ważności nie krótszym niż 12 miesięcy. Dostawy produktów z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę na nie musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego.

W załączeniu poprawiony załącznik nr 1 do SIWZ- Istotne Postanowienia Umowy.

Pytanie 2

Do §2 ust.5 projektu umowy. Czy pisząc o pokryciu kosztów Zamawiający miał na myśli pokrycie różnicy w cenie przy ewentualnym zamówieniu zastępczym?

ODPOWIEDŹ: Zamawiający ma na myśli całość zakupu interwencyjnego.

Pytanie 3

Do treści §2 ust.5 istotnych postanowień umowy prosimy o dodanie słów zgodnych z przesłanką wynikającą z art. 522 k.c.: "... z wyłączeniem powołania się przez Wykonawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru Kupującemu."

ODPOWIEDŹ: Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 4

Czy zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów w §4 ust.2 projektu umowy dotyczącego sposobu płatności, poprzez wykreślenie zapisu o fakturach zbiorczych wystawianych za dany miesiąc kalendarzowy i zastąpienie ich zapisami umożliwiającymi wystawianie i dostarczanie faktur za każdą zrealizowaną dostawę towaru, z uwagi na uchylene z dniem 1 stycznia 2014r. 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 możliwość posługiwania się konstrukcją faktur zbiorczych.

Niezależnie od powyższego, zgodnie z art. 8a UoTZ „strony transakcji handlowej nie mogą ustalać daty doręczenia faktury lub rachunku, potwierdzających dostawę towaru lub wykonanie usługi”. Konsekwencją powyższego uregulowania jest brak możliwości zawierania w umowach stron zapisów dotyczących terminu doręczenia (a więc i wystawiania) faktury lub rachunku. Stąd zapis §4 ust.2 ogólnych warunków umowy dotknięty jest nieważnością.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Zamawiający nie podziela opinii Wykonawcy, analogiczna kwestia była przedmiotem oceny Krajowej Izby Odwoławczej w sprawie nr 2020/16, a zatem :

W ocenie Izby podstawową zasadą wynikającą z art. 106 i ust. 1 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług - dalej u.p.t.u. jest obowiązek wystawiania faktur nie później niż 15. dnia miesiąca następującego po miesiącu, w którym dokonano dostawy towaru. Zamawiający określił, że faktura ma być wystawiona po zakończeniu miesiąca rozliczeniowego, jednak nie określił w tym przypadku konkretnego terminu wystawienia tej faktury. **W ocenie Izby art. 8 a UoTZ nie można wykładać inaczej jak, że niedozwolone są postanowienia umowne określające moment, w którym wykonawca - wierzyciel wg ustaleń stron powinien doręczyć zamawiającemu - dłużnikowi fakturę dokumentującą np. wykonanie usługi, a który sprzeczny jest z przepisami podatkowymi określającymi dla tego świadczenia odmienny moment powstania obowiązku podatkowego.**

Odnosnie faktur zbiorczych:

Nie znajduje zatem potwierdzenia teza, że z chwilą uchylenia § 9 rozporządzenia Ministra Finansów z dnia 11 grudnia 2012r. 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 2012r. poz. 1428), brak jest podstawy prawnej do wystawienia faktury zbiorczej. W ocenie Izby taka podstawa prawna jest art. 19 a ust. 3 i 4 ustawy o VAT, co jest zgodne z art. 223 dyrektywy 2006/112/WE Rady z dnia 28 listopada 2006 r. w sprawie wspólnego systemu podatku od wartości dodanej (DZ. U.UE. L2006.347.1 ze zm.), który stanowi, że państwa członkowskie zezwalają podatnikom na wystawienie faktur zbiorczych zawierających dane obejmujące kilka odrębnych dostaw towarów lub transakcji świadczenia usług, pod warunkiem że VAT od dostaw towarów lub transakcji świadczenia usług wymienionych na fakturze zbiorczej staje się wymagalny w ciągu tego samego miesiąca kalendarzowego.

Pytanie 5

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów wzoru umowy w §6 ust.1 pkt A/ poprzez zapis o ewentualnej karze za odstąpienie od umowy w wysokości 10% wartości NIEZREALIZOWANEJ części przedmiotu umowy?

ODPOWIEDŹ: Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 6

Do §6 ust.1 pkt B/ projektu umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kar umownych za niedostarczenie w terminie zamówionej partii towaru poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 1% dziennie liczonej od wartości nie dostarczonego w terminie zamówienia?

ODPOWIEDŹ: Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 7

Do §6 ust.1 pkt C/ projektu umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kar umownych za niedostarczenie w terminie zamówionej partii towaru podlegającego reklamacji poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 1% dziennie liczonej od wartości nie dostarczonego w terminie zamówienia podlegającego reklamacji?

ODPOWIEDŹ: Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 8

Czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy i braku możliwości dostarczenia zamiennika produktu w cenie przetargowej (bo np. będzie to groziło rażąco startą dla Wykonawcy), Zamawiający wyrazi zgodę na sprzedaż w cenie zbliżonej do rynkowej lub wyłączenie tego produktu z umowy bez konieczności ponoszenia kary przez Wykonawcę (dotyczy §8 ust.1 pkt A/ projektu umowy)?

ODPOWIEDŹ: Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 9

Do §8 ust.1 pkt C/ projektu umowy prosimy o dopisanie: "... przy czym przedłużenie realizacji umowy nie może być dłuższe niż 6 m-cy.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

II. Działając na podstawie przepisu art.38 ust.4 w zw. z art.10a ust.1 ustawy PZP, Zamawiający modyfikuje treść specyfikacji istotnych warunków zamówienia w zakresie **załącznika nr 1- Istotne Postanowienia Umowy.**

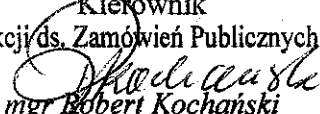
Wprowadzone zmiany Zamawiający opublikuje na stronie internetowej pod adresem:

<http://www.szpitalzdrowia.pl/oszpitalu/zamowienia-publiczne-i-bip>

Niniejsze pismo zamieszczone zostaje na stronie internetowej:

<http://www.szpitalzdrowia.pl/oszpitalu/zamowienia-publiczne-i-bip/>

Z poważaniem

Kierownik
Sekcji ds. Zamówień Publicznych

mgr Robert Kochański