



**Samodzielny Zespół Publicznych Zakładów Opieki Zdrowotnej
im. Dzieci Warszawy w Dziekanowie Leśnym
ul. Marii Konopnickiej 65, 05-092 Łomianki**

Dziekanów Leśny, dn. 28.03.2022 r.

DPZP/26/117/2022/MP.SW.

Wszyscy zainteresowani

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn.: Dostawa leków i testów punktowych do diagnostyki alergologicznej dla SZPZOZ im. Dzieci Warszawy w Dziekanowie Leśnym – DZ/09/2022

Na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz.U z 2021r. poz. 1129) Zamawiający – SZPZOZ im. Dzieci Warszawy w Dziekanowie Leśnym udziela wyjaśnień treści SWZ na zapytania Wykonawców.

• **Pytanie nr 1**

Do §7 ust. 1 wzoru umowy:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę §7 ust. 1 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 §7 ust. 1 wzoru umowy dotknięty jest nieważnością.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane rozwiązanie.



**Samodzielny Zespół Publicznych Zakładów Opieki Zdrowotnej
im. Dzieci Warszawy w Dziekanowie Leśnym
ul. Marii Konopnickiej 65, 05-092 Łomianki**

Strony mogą uregulować stosunek prawny w takim zakresie, jaki jest dopuszczony przepisami prawa, natomiast żaden przepis nie zabrania rozliczania się na podstawie faktur zbiorczych, zawierających pozycje z kilku dostaw. Przepisy prawa podatkowego, w żadnym akcie normatywnym również nie zabraniają wystawiania faktur zbiorczych. Inne interpretacja przepisów prowadziłaby do paraliżu transakcji handlowych, szczególnie przy częstych dostawach, gdyż ilość dokumentów księgowych byłaby niewspółmiernie wysoka. Zestawienie miesięczne jest ułatwieniem dla każdej ze stron umowy oraz pozwala na szybsze ewidencjonowanie i rozliczanie.

Faktura zbiorcza charakteryzuje się tym, że na jednej fakturze umieszcza się kilka pozycji dotyczących dostaw towarów lub świadczonych usług w obrębie jednego miesiąca dla jednego kontrahenta. Przepisy określają jakie dane dokument księgowy powinien zawierać, więc wystawienie tzw. Faktury zbiorczej musi odpowiadać tym przepisom.

Powinna ona zawierać te same elementy, co zwykła faktura. Elementy te zostały wymienione w art. 106e ust. 1 ustawy o VAT i są to m.in.:

- data wystawienia;
- kolejny numer nadany w ramach jednej lub więcej serii, który w sposób jednoznaczny identyfikuje fakturę;
- imiona i nazwiska lub nazwy sprzedawcy i nabywcy towarów lub usług oraz ich adresy;
- NIP sprzedawcy i nabywcy,
- datę dokonania lub zakończenia dostawy towarów lub wykonania usługi lub datę otrzymania zapłaty, o ile taka data jest określona i różni się od daty wystawienia faktury,
- nazwę usługi lub towaru,
- cenę jednostkową bez podatku,
- wartość netto;
- stawkę i kwotę podatku;
- wartość brutto.

Zgodnie z ww. przepisami ustawy o VAT na fakturze powinna być zawarta data dokonania lub zakończenia dostawy. **W sytuacji, gdy podatnik wystawia fakturę zbiorczą, zobowiązany jest umieścić na niej wszystkie daty dokonanych dostaw towarów lub świadczenia usług wykonanych w ciągu miesiąca dla danego kontrahenta.**

Niezależnie od powyższego umowa nie zawiera zapisów dotyczących daty doręczenia każdej z faktur. Zapis par. 7 ust. 2 dotyczy ustalania terminu zapłaty za dostarczony asortyment, a nie zobowiązanie Wykonawcy do doręczania faktur w konkretnych datach, zaś ust. 1 częstotliwość wystawiania FV za dostarczony asortyment.

• **Pytanie nr 2**

Do §8 ust. 3 wzoru umowy.

Prosimy o potwierdzenie, że w przypadku, gdy Wykonawca nie jest w stanie dostarczyć w wyznaczonym terminie produktu stanowiącego przedmiot umowy i dokonania przez Zamawiającego



**Samodzielny Zespół Publicznych Zakładów Opieki Zdrowotnej
im. Dzieci Warszawy w Dziekanowie Leśnym
ul. Marii Konopnickiej 65, 05-092 Łomianki**

zakupu interwencyjnego, jedynymi roszczeniami Zamawiającego będzie żądanie pokrycia RÓŻNICY kosztów nabycia interwencyjnego, w szczególności różnicy pomiędzy ceną zakupu interwencyjnego i ceną dostawy.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający potwierdza.

• **Pytanie nr 3**

Do §9 ust. 1 pkt 2 lit. a) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę sposobu obliczania kary umownej w taki sposób, aby wyniosła ona 10% wartości NIEZREALIZOWANEJ części umowy?

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie wyraża zgody.

• **Pytanie nr 4**

Do §9 ust. 1 pkt 2 lit. b) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postanowień umowy §9 ust. 1 pkt 2 lit. b) wzoru umowy w taki sposób, aby kara umowna zastrzeżona na wypadek opóźnienia w realizacji zamówienia była wyłącznie proporcjonalna do wartości pozycji (części) zamówienia zrealizowanej z opóźnieniem - bez minimalnej, sztywnej kary, tj. 100,00 zł - i wynosiła 0,5% od wartości tej pozycji (części), za każdy dzień opóźnienia? Wskazujemy przy tym, że wysokość ww. kar umownych możliwych do naliczenia przez Zamawiającego (zawsze minimum 100,00 zł) nie zostaje uzależniona ani od realnej wartości niezrealizowanej terminowo pozycji zamówienia, czy od poniesionej przez Zamawiającego szkody, ani też od żadnych innych obiektywnych czynników. W konsekwencji, taki sposób naliczania budzi zastrzeżenia wykonawcy z uwagi na fakt, iż może być on dotknięty sankcją nieważności na podstawie art. 353 Kodeksu cywilnego - ze względu na sprzeczność z naturą stosunku zobowiązaniowego. Reasumując, ww. sankcje wynikające z proponowanej treści umowy nie spełniają zasadniczego celu, dla którego są wprowadzane i uwzględniają jedynie represyjną funkcję kary umownej. Mając na uwadze powyższe, wykonawca wnosi o zmianę wspomnianego zapisu, aby był on zgodny z reżimem prawa cywilnego.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie wyraża zgody.

Zapis jest zgodny z przepisami prawa cywilnego - Art. 484 § 1. K.C.

„W razie niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania kara umowna należy się wierzycielowi w zastrzeżonej na ten wypadek wysokości bez względu na wysokość poniesionej szkody.”

Oznacza to, że wierzyciel nie ma obowiązku wykazywać istnienia i wysokości szkody, w przypadku zastrzeżenia kary umownej.

Wysokość kary umownej ma na celu zabezpieczeniu interesu Zamawiającego jakim jest terminowe dostarczanie zamówienia. Kara umowna w wysokości 0,5% od wartości niedostarczonej pozycji jest wielkością, które dla Zamawiającego nie będzie stanowiła zabezpieczenia i nie będzie dyscyplinować Wykonawcy do prawidłowej realizacji umowy, gdyż są będą to kwoty o nieznaczej wielkości. Ochrona interesu Zamawiającego będzie w tym wypadku iluzoryczna. Górna granica naliczania kar umownych



**Samodzielny Zespół Publicznych Zakładów Opieki Zdrowotnej
im. Dzieci Warszawy w Dziekanowie Leśnym
ul. Marii Konopnickiej 65, 05-092 Łomianki**

również jest określona, więc Wykonawca zna górną granicę odpowiedzialność z tytułu kar umownych. W ocenie Zamawiającego zapis nie będzie obciążony nieważnością.

• **Pytanie nr 5**

Do §9 ust. 1 pkt 2 lit. c) wzoru umowy: Nawiązując do argumentacji zawartej w pytaniu poprzednim, prosimy o zmianę wysokości kary zastrzeżonej w §9 ust. 1 pkt 2 lit. c) wzoru umowy na 0,5% wartości niedostarczonego w terminie reklamowanego asortymentu za każdy dzień zwłoki.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie dopuszcza proponowanego rozwiązania.

• **Pytanie nr 6**

Do §9 ust. 1 pkt 2 lit. e) wzoru umowy: Nawiązując do argumentacji zawartej w pytaniu nr 4, prosimy o zmianę wysokości kary zastrzeżonej w §9 ust. 1 pkt 2 lit. e) wzoru umowy na 0,2% wartości niedostarczonego w terminie asortymentu w trybie na cito za każdą godzinę zwłoki.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie dopuszcza proponowanego rozwiązania.

• **Pytanie nr 7**

Do §12 ust. 2 lit. a, b wzoru umowy: Prosimy o informację, czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy oraz braku możliwości dostarczenia zamiennika produktu w cenie przetargowej (bo np. będzie to groziło rażącą stratą dla Wykonawcy), Zamawiający wyrazi zgodę na sprzedaż w cenie zbliżonej do rynkowej lub wyłączenie tego produktu z umowy bez konieczności ponoszenia kary przez Wykonawcę?

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie dopuszcza proponowanego rozwiązania.

DYREKTOR
SAMODZIELNEGO ZESPOŁU
PUBLICZNYCH ZAKŁADÓW OPIEKI ZDROWOTNEJ
im. Dzieci Warszawy w Dziekanowie Leśnym

mgr Robert Lasota

KIEROWNIK DZIAŁU PRAWNEGO
I ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH

Magdalena Pruszkiewicz-Kobus

Mazowsze.
serce Polski

e-mail: szpital@szpitaldziekanow.pl
tel (0-22) 765 73 56
fax (0-22) 765 72 56
www.szpitaldziekanow.pl
www.facebook.com/szpitaldziekanow
ePUAP: /szpzozdziekanow/SkrytkaESP

NIP 1181349898
KRS 0000072265
Regon 000291210