



ZPZ- 2375- 2909/23

Olsztyn, dnia 14.06.2023r.

P.T.
Wykonawcy

Dot.: postępowania o udzielenia zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na Dostawę produktów leczniczych”. Sprawa nr ZPZ-25/04/23

Zgodnie z art. 135 ust.2 i 6 oraz art. 137 ust. 1 ustawy z dn. 11.09.2019r. Prawo zamówień publicznych (t.j. z 2022r., poz. 1710 z późn. zm.) Zamawiający przekazuje wyjaśnienia do zapytań jakie wpłynęły do treści SWZ w przedmiotowym postępowaniu oraz informuje o zmianie treści SWZ:

Pytanie 1

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o wyjaśnienie czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie zapisu dotyczące dostaw na „cito” w zakresie pakietu 30, 65 (paragraf 4 pkt 2)? Podanie leków opisanych w w/w częściach zawsze poprzedzone jest diagnostyką i nie ma konieczności zamawiania wskazanego leku w trybie „cito”.

Jeżeli Zamawiający nie wyrazi zgody na usunięcie tego zapisu dla pakietu 30,65, Wykonawca prosi o wydłużenie terminu dostaw „na cito” do 24 godzin od otrzymania od zamawiającego zamówienia.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że zapisy §4 ust.2 wzoru umowy nie będą miały zastosowania do Pakietu nr 30 i 65.

Pytanie 2

Pakiet nr 6 poz. 36 Diclofenac 50mg x 30 tabletek – Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie preparatu w postaci tabletek dojelitowych?

Odpowiedź

Zamawiający **dopuszcza** zaoferowanie w/w preparatu w postaci tabletek dojelitowych.

Pytanie 3

Pakiet nr 6 poz. 70 Pentoxifilline 400mg x 60 tabletek – Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie preparatu w postaci tabletek o przedłużonym uwalnianiu?.

Odpowiedź

Zamawiający **dopuszcza** zaoferowanie w/w preparatu w postaci tabletek o przedłużonym uwalnianiu.

Pytanie 4

Zamawiający w § 4 ust. 2 wzoru umowy zastrzegł, iż Wykonawca zobowiązany jest do wykonywania dostaw na „na cito” będą realizowane do godziny 10.00 dnia następnego po dniu przesłania do Wykonawcy zamówienia Apteki Szpitalnej.”

Zgodnie z obowiązującymi wewnętrznymi procedurami u Wykonawcy, minimalny czas dostawy „na cito” wynosi 12 godzin od poniedziałku do piątku, w związku z tym, czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu dostawy „na cito” do 12 godzin od poniedziałku do piątku od momentu złożenia zamówienia?

Prośbę swą motywujemy tym, iż produkty lecznicze znajdujące się w pakiecie nr 18,22,31,78 nie są lekami na ratunek życia.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że zapisy §4 ust.2 wzoru umowy nie będą miały zastosowania do Pakietu nr 18, 22, 31, 78.

Pytanie 5

Zamawiający w § 4 ust 2 umowy wskazał, iż: „**Dostawy będą realizowane w terminie 2 dni roboczych do godz. 12.00 od dnia złożenia zamówienia.**”

W nawiązaniu do powyższego czy Zamawiający wyrazi zgodę na o wydłużenie godzin dostaw do 14:00 z powodów logistycznych dla pakietów nr 18,22,31,78, co jest zgodne z godzinami pracy Apteki szpitalnej (7.00 – 14.00)?

Odpowiedź:

Zapisy § 4 ust 2 wzoru umowy pozostają bez zmian.

Pytanie 6

Czy Zamawiający wyraża zgodę, aby § 5 ust. 7,9 umowy przyjął następujące brzmienie:

„7. W przypadku zmiany ceny urzędowej bądź zmiany zasad refundacji produktu objętego niniejszą umową wynikających ze zmiany przepisów prawa lub rozstrzygnięć właściwych organów administracji publicznej cena jednostkowa produktu ulega zmianie proporcjonalnie do zmiany ceny urzędowej lub limitu refundacji począwszy od dnia wejścia w życie aktu prawnego zmieniającego cenę urzędową lub limit refundacji. W tym przypadku strony zobowiązane są do zawarcia stosownego aneksu do umowy w terminie 14 dni od obniżenia limity finansowania przedmiotu umowy. Brak obojętnej zgody na podpisanie aneksu może stanowić podstawę do rozwiązania umowy za porozumieniem Stron, co nie będzie jednoznaczne z niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem umowy przez Wykonawcę. Zmiana ceny produktu objętego niniejszą umową, w przypadku obniżenia ceny urzędowej, nie powoduje proporcjonalnej zmiany ceny jednostkowej produktu, gdy cena jednostkowa produktu w ramach niniejszej umowy jest niższa niż cena urzędowa po dokonanej zmianie.

9. Zakup produktu przez Zamawiającego od Wykonawcy po cenie niższej niż określona w umowie stanowi zmianę umowy i wymaga sporządzenia aneksu do umowy.”

Uzasadnienie

Zgodnie z art. 432 PZP, "Umowa wymaga, pod rygorem nieważności, zachowania formy pisemnej, chyba że przepisy odrębne wymagają formy szczególnej." Powyższe oznaczają, że wszelkie zmiany do

jej treści powinny przyjąć formę pisemną, co jest zgodne z § 14 projektu umowy oraz SWZ rozdz. 28. Jednocześnie, w umowie zawarte zostały zapisy, które budzą wątpliwość, co do formuły wprowadzania zmian do umowy. O ile jest to zrozumiałe w odniesieniu do zmiany cen urzędowych danego produktu leczniczego, o tyle trudno zastosować tego typu automatyzm w przypadku zmiany ceny, które może być wynikiem innych zmian na listach refundacyjnych NFZ. Zmiana limitu finansowania, grup limitowych, sposobu finansowania, która może mieć wpływ na ostateczną cenę, każdorazowo powinna zostać poprzedzona odpowiednim aneksem do umowy. Dodatkowo, Wykonawca nie może być zobowiązany do podpisania aneksu, zmieniającego cenę, na której wysokość nie miał wpływu. W takim wypadku, zgodnie z zasadą swobody umów (art. 353 (1) KC), która obowiązuje również w odniesieniu do umów w sprawie zamówienia publicznego, powinna istnieć możliwość rozwiązania umowy za porozumieniem Stron bez negatywnych konsekwencji dla Wykonawcy.

Odpowiedź:

Zapisy projektu umowy pozostają bez zmian.

Pytanie 7

Zamawiający w § 6 ust. 4 wzoru umowy zastrzegł, iż:

“Wykonawca zobowiązuje się, iż nie wstrzyma dostaw produktów będących przedmiotem niniejszej umowy w przypadku nieterminowego regulowania należności za dostarczony towar.”

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o modyfikację powyższego zapisu na:

"Opóźnienia w płatnościach przez Zamawiającego nie przekraczające 60 dni po terminie płatności określonym na fakturach nie spowodują zaprzestania realizacji przedmiotu umowy przez wykonawcę.”

Uzasadnienie:

Zaproponowane przez Zamawiającego postanowienie umowne skutkuje obowiązkiem wykonywania umowy przez Wykonawcę w przypadku niewykonywania obowiązku zapłaty przez Zamawiającego. Co więcej konstrukcja obecnego postanowienia z § 6 ust 4 nie wskazuje na żadne ograniczenia czasowe, co oznacza, iż przy opóźnieniu w płatnościach po stronie Zamawiającego, niezależnie od ich wysokości oraz terminu opóźnienia płatności, Wykonawca ma obowiązek nieprzerwanego wykonywania umowy.

Tak ukształtowane postanowienie należy uznać za sprzeczne z art. 552 Kodeksu Cywilnego poprzez ograniczenie prawa Wykonawcy do powstrzymania się z realizacją dostaw w przypadku, gdy Zamawiający dopuści się zwłoki z zapłatą ceny za dostarczoną część rzeczy sprzedanych.

Odpowiedź:

Zapisy § 6 ust. 4 projektu umowy pozostają bez zmian.

Pytanie 8

Czy Zamawiający mając na uwadze treść par. 4.3 umowy oczekuje, że zamówienia „cito” mogą składane być całodobowo? Wykonawca oferuje dostawę w terminie 12 godzin od daty złożenia zamówienia, natomiast nie ma możliwości całodobowego zamawiania produktów. Dział zamówień czynny jest w standardowych godzinach pracy biurowej w dni robocze. Wykonawca nie jest w stanie utrzymywać całodobowo personelu w celu przyjmowania zamówień na leki, nie ma takiego obowiązku na podstawie przepisów dotyczących obrotu lekami, zaś ewentualne zamówienia całodobowe wymagałyby zmiany regulaminu pracy u Wykonawcy. W świetle powyższego Wykonawca wnosi o wyjaśnienie, czy zamawiający oczekuje dostępności całodobowego emaila w celu złożenia zamówienia, a jeśli tak – Wykonawca wnosi o zmianę zapisu na taki, gdzie zamówienia przyjmowane są w dni robocze w typowych godzinach pracy (np. w godzinach pracy Szpitala).

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że modyfikuje zapis w § 4 ust. 3 projektu umowy.

Pytanie 9

Czy Zamawiający wykreśli zapis par. 6.4? Jest on rażąco sprzeczny z zasadami współżycia społecznego. Umowa dostawy jest umową odpłatną.

Odpowiedź:

Patrz odpowiedź na pytanie nr 7.

Pytanie 10

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie z **pakietu nr 7 poz. 7** leku Clorazepate dipotassium ze względu na zmianę dystrybutora leku i brak wiedzy wykonawcy o dostępności leku

Odpowiedź:

Zamawiający **wykreśla pozycję 7 w Pakiecie nr 7 Formularza cenowego.**

Pytanie 11

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie w **pakiecie nr 17 poz. 7, 8** insulin glulisilum i glargine w postaci wstrzykiwaczy SoloSTAR ?

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza zaoferowanie w **pakiecie nr 17 poz. 7, 8** insulin glulisilum i glargine w postaci wstrzykiwaczy typu SoloSTAR. Pozostałe wymagania zgodnie z opisem w Pakiecie nr 17 poz 7 i 8 Formularza cenowego.

Pytanie 12

Czy Zamawiający dopuści w pakiecie nr 13 Sevoflurane (...) płyn 250 ml z nieodpłatnym użyczeniem przez wykonawcę 6 sztuk parowników kompatybilnych z oferowanym preparatem wraz z nieodpłatnym serwisem/kalibracją tychże urządzeń w okresie trwania umowy przetargowej na koszty wykonawcy, butelki fabrycznie wyposażone w szczelne urządzenie do napełniania parowników tak aby zbędnym było otwieranie butelek, nakręcanie adapterów do napełniania parownika, powtórne odkręcanie adapterów, zakręcanie butelek po napełnieniu, system użytkowania ze zminimalizowanym ryzykiem skażenia środowiska i narażania personelu.

Odpowiedź:

Zamawiający **dopuszcza** w Pakiecie nr 13 Sevoflurane (...) płyn 250 ml z nieodpłatnym użyczeniem przez wykonawcę 6 sztuk parowników kompatybilnych z oferowanym preparatem wraz z nieodpłatnym serwisem/kalibracją tychże urządzeń w okresie trwania umowy przetargowej na koszt wykonawcy, butelki fabrycznie wyposażone w szczelne urządzenie do napełniania parowników tak aby zbędnym było otwieranie butelek, nakręcanie adapterów do napełniania parownika, powtórne odkręcanie adapterów, zakręcanie butelek po napełnieniu, system użytkowania ze zminimalizowanym ryzykiem skażenia środowiska i narażania personelu.

Pytanie 13

Czy w celu miarkowania kar umownych Zamawiający dokona modyfikacji postanowień projektu przyszłej umowy w zakresie zapisów § 7 ust. 1:

1. Strony uzgadniają, że w przypadku, gdy Wykonawca pozostanie w zwłoce z dostarczeniem produktów do Zamawiającego, Zamawiający ma prawo żądać kary umownej w wysokości:

1) 0,5 % wartości brutto niezrealizowanej dostawy za każdy dzień zwłoki, **jednak nie więcej niż 10% wartości brutto niezrealizowanej dostawy.**

2) **0,5 %** wartość brutto niezrealizowanej dostawy za każdy dzień zwłoki – przy dostawach „na cito”. W tym przypadku dzień zwłoki liczy się od godziny 10.00 po terminie określonym w § 4 ust. 2, **jednak nie więcej niż 10% wartości brutto niezrealizowanej dostawy.**

Odpowiedź

Zapisy § 7 ust. 1 projektu umowy pozostają bez zmian.

Pytanie 14

Czy w pakiecie 11 (Paracetamol 10 mg / ml płyn 100 ml i.v.) Zamawiający dopuści lek w postaci fiołki.

Odpowiedź

Zamawiający dopuszcza w Pakiecie nr 11 w/w lek w postaci fiołki. Pozostałe wymagania zgodnie z opisem w Pakiecie nr 11.

Pytanie 15

Do §2 ust. 4 oraz §12 ust. 1 pkt 2 wzoru umowy: Prosimy o informację, czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy oraz braku możliwości dostarczenia zamiennika leku w cenie przetargowej (bo np. będzie to groziło rażącą stratą dla Wykonawcy), Zamawiający wyrazi zgodę na sprzedaż w cenie zbliżonej do rynkowej lub na wyłączenie tego produktu z umowy bez konieczności ponoszenia kary przez Wykonawcę?

Odpowiedź

Zgodnie z zapisami projektu umowy.

Pytanie 16

Do §3 ust. 1-3 wzoru umowy. Prosimy o modyfikację treści §3 ust. 1-3, poprzez skonkretyzowanie granicznych wartości dla poszczególnych pozycji asortymentowych, jakie Zamawiający zamierza zrealizować, np. poprzez podanie, że zmiany ilości produktów określonych w formularzu asortymentowym mogą ulec zmniejszeniu lub zwiększeniu w granicach +/- 20%, przy czym przez takie sformułowanie Zamawiający będzie rozumiał możliwość zamówienia o 20% mniejszych lub o 20% większych ilości, każdego z zamówionych asortymentów. Aktualna treść §3 ust. 1-3 jest na tyle ogólna, że na jej podstawie wykonawcy nie są w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu

zamówienia w zakresie jego poszczególnych pozycji asortymentowych oraz dokonać prawidłowej kalkulacji cen na potrzeby składanej oferty.

Odpowiedź

Zapisy projektu umowy pozostają bez zmian.

Pytanie 17

Do §5 ust. 12 pkt 6 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na podniesienie maksymalnego poziomu wartości zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza do łącznie 15% w stosunku do wartości całkowitego wynagrodzenia brutto określonego w §5 ust. 2 wzoru umowy?

Odpowiedź:

Zapisy projektu umowy pozostają bez zmian.

Pytanie 18

Do §5 ust. 12 pkt 5 wzoru umowy Prosimy o wykreślenie wymogów dotyczących dołączenia do wniosku o waloryzację wynagrodzenia szczegółowej kalkulacji wzrostu kosztów składników wykonania przedmiotu zamówienia. Jak wynika ze stanowiska doktryny: „(...) podstawą do obliczenia zmiany wynagrodzenia powinien być sam fakt zmiany wybranego wskaźnika albo zmiany cen wybranych przez zamawiającego rodzajów materiałów lub kosztów ponad przyjęty poziom. Skorzystanie przez strony umowy z wybranej metody indeksacji nie wymaga przeprowadzenia przez wykonawcę dodatkowych dowodów i wyjaśnień, przedkładania ofert dostawców lub podwykonawców potwierdzających bezpośredni lub pośredni wpływ na koszty ponoszone przez wykonawcę (...) w przypadku wzrostu lub zmniejszenia wielkości wskaźnika lub zmiany cen wybranych przez zamawiającego rodzajów materiałów lub kosztów” (tak: E. Wiktorowska [w:] A. Gawrońska-Baran, A. Wiktorowski, P. Wójcik, E. Wiktorowska, Prawo zamówień publicznych. Komentarz aktualizowany, LEX/el. 2023, art. 439). Obowiązek dołączenia do wniosku szczegółowej kalkulacji wzrostu kosztów składników wykonania przedmiotu zamówienia dubluje warunki waloryzacji oraz de facto nakazuje potwierdzać dokumentami obiektywny wskaźnik zmiany cen publikowany przez Prezesa GUS.

Odpowiedź:

Zapisy projektu umowy pozostają bez zmian.

Pytanie 19

Do §5 ust. 12 wzoru umowy. Prosimy o dodanie zastrzeżenia, aby w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o postanowienia §5 ust. 12 wzoru umowy, zarówno Wykonawca jak i Zamawiający nabędą uprawnienie do rozwiązania w tej części umowy za porozumieniem stron, z zachowaniem jednomiesięcznego okresu wypowiedzenia, bez obowiązku ponoszenia z tego tytułu kar umownych.

Odpowiedź:

Zapisy projektu umowy pozostają bez zmian.

Pytanie 20

Do §7 ust. 1 pkt 2 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wymiaru kary umownej zastrzeżonej w §7 ust. 1 pkt 2 w ten sposób, aby wynosiła ona 0,5% wartości brutto niedostarczonego zamówienia za każdy dzień zwłoki?

Odpowiedź:

Zapisy projektu umowy pozostają bez zmian.

Pytanie 21

Czy Zamawiający wymaga, aby w Pakiecie 58 - produkt Imatinib nie posiadał szczególnych wymagań dotyczących sposobu przechowywania z uwagi na fakt, że lek jest przepisywany w leczeniu ambulatoryjnym, transportowany przez pacjenta, a brak zaleceń co do warunków przechowywania gwarantuje stabilność chemiczną leku i tym samym bezpieczeństwo pacjenta?

Odpowiedź:

Zapisy w Pakiecie nr 58 Formularza cenowego pozostają bez zmian.

Pytanie 22

Czy Zamawiający wymaga w Pakiecie 58, poz.2, aby dawka 100mg leku Imatinib, była podzielna, w celu zapewnienia jak najlepszego dostosowania dawki chemioterapeutyku do potrzeb pacjenta?

Odpowiedź:

Zapisy w Pakiecie nr 58 poz.2 Formularza cenowego pozostają bez zmian.

Sporządziła:
Maria Mielniczek

Zastępca Dyrektora ds. Lecznictwa
SP ZOZ MSWiA z W-MCO w Olsztynie
dr hab. n. med. Grzegorz Kade
/podpis na oryginale/