



LAS-300/1-PN/100-2019

Rybnik, dnia 23.10.2018 r.

Do Wykonawców uczestniczących
w postępowaniu o udzielenie zamówienia

WYJAŚNIENIE – MODYFIKACJA 1

PRZETARGU NIEOGRANICZONEGO NA:

dostawy produktów leczniczych stosowanych w programach lekowych i chemioterapii

(zamówienie nr **LAS-300-PN/100-2019**)

ogłoszonego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej
z dnia 04.10.2019 r., nr 2019/S 192-465846

W związku z wniesionymi zapytaniami, zamawiający udziela poniższych odpowiedzi. Ponadto zamawiający wprowadza niżej podane modyfikacje.

Pytanie 1: „Dotyczy przedmiotu zamówienia – pakiet nr 1.

„Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie dawki 250mg x 120 tabl. (EAN: 5909990896363) leku Zytiga i pozostawienie jedynie dawki 500mg oraz zwiększenie liczby opakowań w pozycji nr 2 o liczbę opakowań przypadających pierwotnie na wykreśloną pozycję nr 1? Lek w dawce 500 mg dostępny jest w opakowaniu zawierającym 60 tabletek, co stanowi tę samą liczbę dawek dziennych w jednym opakowaniu (w przypadku dawki 250mg opakowanie zawiera 120 tabletek).”

Odpowiedź 1: Zamawiający modyfikuje opis przedmiotu zamówienia w zakresie pakietu nr 1. Sporządzając ofertę należy posłużyć się zmodyfikowaną wersją formularza cenowego, stanowiącą załącznik nr 1 do niniejszego pisma.

Pytanie 2: „Dotyczy treści wzoru umowy

Proszę o potwierdzenie, że w razie wystąpienia takich okoliczności jak: utrata statusu refundacyjnego leku, wstrzymanie lub wycofanie produktu leczniczego z obrotu decyzją Głównego Inspektora Farmaceutycznego oraz zaprzestanie produkcji, skutkujących uniemożliwieniem realizacji umowy przez Wykonawcę, przy jednoczesnym udokumentowanym braku możliwości dostarczenia przez Wykonawcę towaru równoważnego/odpowiednika nastąpi rozwiązanie umowy za porozumieniem stron z uwagi na niemożność spełnienia świadczenia zgodnie z przepisami KC? Zaoferowanie produktu zamiennego jest możliwe tylko w sytuacji posiadania przez wykonawcę produktu leczniczego zamiennego danego producenta, do którego obrotu jest upoważniony na podstawie koncesji, jako hurtownia farmaceutyczna. Niemożliwy i niezgodny z obowiązującymi przepisami prawa jest obrót produktami leczniczymi, na które wykonawca nie posiada koncesji.

Odpowiedź 2: Zamawiający potwierdza, że w przypadku zaistnienia ww. czynności umowa może zostać rozwiązana.

Pytanie 3: „Dotyczy § 2 ust. 2 wzoru umowy - godziny dostaw

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie maksymalnej godziny dostawy przedmiotu zamówienia z 12.00 do godziny 14.00 dla pakietu nr 1?

Telefony:

Centrala: 032 42-91-000

Główny Księgowy: 032 42-91-299

Dział Zamówień Publicznych i Zaopatrzenia: 032 42-91-288

Sekretariat: 032 42-91-254

Dział Organizacyjny: 032 42-926-11

Fax: 032 42-28-272

Zapewnienie terminu dostawy do godziny 12.00 nie zawsze możliwe jest do zrealizowania i może generować dodatkowe koszty dla wykonawcy.

Odpowiedź 3: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

Pytanie 4: „Dotyczy § 5 ust. 5 oraz § 10 ust. 4 wzoru umowy – kary umowne

*Czy Zamawiający zgodzi się w § 5 ust. 5 oraz § 10 ust. 4 wzoru umowy na zmianę wartości wynagrodzenia Wykonawcy brutto określonego w § 3 ust.3, jako podstawy do ustalenia wysokości kary umownej, na **wartość brutto niezrealizowanej części umowy?***

Zgodnie z wytycznymi UZP i wypracowanym stanowiskiem KIO określając wysokość kar umownych, Zamawiający powinien kierować się zdrowym rozsądkiem. Zbyt restrykcyjne kary umowne w połączeniu z wynikającą z ustawy o finansach publicznych koniecznością ich dochodzenia przez zamawiającego może prowadzić nie tylko do negatywnych konsekwencji dla wykonawcy, ale być powodem niemożności zrealizowania zamówienia. Powyższy zapis w brzmieniu przewidującym karę umowną w wysokości 10 % całości wynagrodzenia (również prawidłowo zrealizowanego) pozostaje w sprzeczności funkcją kary umownej określonej przez przepisy kodeksu cywilnego. Dodatkowo Zamawiający stosując taki zapis jednoznacznie z wysoką stawką procentową naraża się na późniejszym etapie na sądowe miarkowanie kar umownych.”

Odpowiedź 4: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

Pytanie 5: „do treści wzoru umowy § 2 ust.2:

Czy Zamawiający dopuści składanie zamówień częściowych na formularzach Wykonawcy dla asortymentu zawartego w Pakiecie nr 22 ?

Wzór formularza zamówienia świadczeniodawcy w załączniku.”

Odpowiedź 5: Zamawiający dopuszcza takie rozwiązanie. Wzór formularza zamówienia świadczeniodawcy stanowi załącznik nr 2 do niniejszego pisma.

Pytanie 6: „do treści wzoru umowy § 2 ust.2:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na uzupełnianie Oświadczenia o wydaniu leku dla asortymentu zawartego w Pakiecie nr 22 ? Wzór formularza oświadczenia świadczeniodawcy w załączeniu.

UZASADNIENIE:

Wypełnianie formularza konieczne w celu realizacji Instrumentów Dzielenie Ryzyka.”

Odpowiedź 6: Zamawiający dopuszcza takie rozwiązanie. Wzór formularza oświadczenia świadczeniodawcy stanowi załącznik nr 3 do niniejszego pisma.

Pytanie 7: „do treści wzoru umowy § 2 ust.2:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na odstąpienie od zapisu w umowie § 2 ust.2:

„Wykonawca zobowiązuje się do realizacji dostaw zgodnie z zamówieniem tj. zobowiązuje się do nie dzielenia zamówienia na części w celu wystawienia więcej niż jednej faktury.”

UZASADNIENIE:

Konieczność fakturowania każdego opakowania na oddzielnych fakturach w odniesieniu do Pakietu nr 22 jest konieczne z uwagi na właściwą realizację mechanizmu Podziału Ryzyka.”

Odpowiedź 7: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

Pytanie 8: „do treści wzoru umowy § 4 ust.1:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na odstąpienie od zapisu w umowie § 4 ust.1:

„Zamawiający wymaga, aby do całości każdorazowego zamówienia wystawiana była jedna faktura VAT.”

UZASADNIENIE:

Konieczność fakturowania każdego opakowania na oddzielnych fakturach w odniesieniu do Pakietu nr 22 jest konieczne z uwagi na właściwą realizację mechanizmu Podziału Ryzyka.”

Odpowiedź 8: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

Pytanie 9: „do treści wzoru umowy: §5:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie wysokości kar umownych o połowę i pozwoli na wprowadzenie modyfikacji do zapisów wzoru umowy poprzez nadanie § 5 nowego brzmienia:

§ 5.

- 1. Zamawiający może nałożyć na Wykonawcę kary umowne w przypadku: niedotrzymania terminu dostawy, tj. niedostarczenia towaru w terminie i na warunkach określonych w § 2 ust. 1 lub w przypadku odmowy realizacji dostawy lub jej części lub w przypadku niedotrzymania terminów reklamacji określonych w § 3 umowy w wysokości 1 % wartości brutto niedostarczonego przedmiotu zamówienia objętego zamówieniem za każdy dzień opóźnienia.*
- 2. Zamawiający może nałożyć na Wykonawcę karę umowną w wysokości 5 % wartości niezrealizowanej części umowy brutto dla danego pakietu za rozwiązanie umowy przez Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.*
- 3. W razie naruszenia obowiązku w § 2 ust. 2 oraz § 4 ust. 1 umowy, Zamawiający może nałożyć na Wykonawcę karę umowną w wysokości 250 złotych za każdy przypadek naruszenia*
- 4. Kary, o których mowa w ust. 1, 2 i 3 Wykonawca zapłaci na wskazany przez Zamawiającego rachunek bankowy przelewem, w terminie 14 dni kalendarzowych od dnia doręczenia mu żądania Zamawiającego zapłaty takiej kary umownej. Po bezskutecznym upływie terminu Zamawiający ma prawo potrącić kary umowne z należnego wynagrodzenia Wykonawcy.*
- 5. Zamawiający ma prawo odstąpić od umowy, bez konieczności uprzedniego wzywania Wykonawcy do należytej realizacji umowy, i naliczyć karę umowną w wysokości 5 % wynagrodzenia umownego brutto, określonego w § 1 ust. 1 umowy, w przypadkach, gdy:
a) jednorazowe opóźnienie Wykonawcy względem terminu wykonania dostawy przekroczy 7 dni kalendarzowych,
b) Wykonawca na wezwanie Zamawiającego nie wymieni wadliwego towaru w terminie 3 dni od uznania reklamacji.*
- 6. W sytuacji, gdy kara umowna nie pokrywa szkody, Zamawiającemu przysługuje prawo żądania odszkodowania uzupełniającego na zasadach ogólnych.*
- 7. Odstąpienie od umowy z przyczyn, o których mowa w ust. 5 powyżej winno nastąpić w terminie 3 miesięcy od zaistnienia okoliczności stanowiącej podstawę odstąpienia od umowy.”*

Odpowiedź 9: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

Pytanie 10: „do treści wzoru umowy: §8:

*Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do § 8 umowy dodatkowego zapisu o treści:
„Przed rozwiązaniem umowy w całości lub części ze skutkiem natychmiastowym Zamawiający pisemnie wezwie Wykonawcę do należytego wykonywania umowy”?”*

Odpowiedź 10: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

Pytanie 11: „Czy w sytuacji, gdy osoba uprawniona do podpisania umowy w imieniu Wykonawcy znajduje się poza granicami Rzeczypospolitej Polskiej i niemożliwe jest osobiste stawienie się na podpisanie umowy, Zamawiający wyrazi zgodę, na przesłanie umowy do podpisu na adres Wykonawcy podany w ofercie, którym jest adres biura Wykonawcy na terenie Polski?”

Odpowiedź 11: Zamawiający wyraża zgody na przesłanie umowy do podpisu na adres wykonawcy podany w ofercie.

Pytanie 12: „Czy Zamawiający w § 3 ust. 3 projektu umowy wydłuży termin do rozpatrzenia reklamacji ilościowej przez Wykonawcę do 5 dni roboczych? Zgłoszona reklamacja wymaga rozpatrzenia z uwzględnieniem i tu np. wyjaśnień firmy kurierskiej dostarczającej leki, a następnie (przy uwzględnieniu reklamacji) dostarczenia towaru. Wykonanie tego w krótszym czasie jest niemożliwe.”

Odpowiedź 12: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

Pytanie 13: „Dotyczy § 5 ustęp 5 umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wskazanie jako podstawy do ustalenia wysokości kary umownej wartość niezrealizowanej części umowy? W przypadku zrealizowania zgodnie z umową znacznej części zamówienia, kara naliczana od całości umowy jest wyraźnie zawyżona

Odpowiedź 13: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

Pytanie 14: „Do §1 ust. 3 wzoru umowy. Zamawiający zastrzega sobie możliwość zmian ilościowych przedmiotu umowy, ale nie określił ich warunków, m.in. nie wskazał w jakich okolicznościach zmiana mogłaby mieć miejsce, nie wskazał w żaden sposób granic zmian ilościowych odnośnie poszczególnych pozycji itp. Zgodnie z art. 144 ust.2, w związku z art. 144 ust. 1-1b, 1d, 1e Ustawy PZP, brak określenia warunków zmiany umowy będzie przesądzać o nieważności zapisów z §1 ust. 3 wzoru umowy. Czy z związku z tym, Zamawiający odstąpi od tych zapisów w umowie?

Odpowiedź 14: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

Pytanie 15: „Do §1 ust. 4 pkt 4.1 ppkt 4.1.3. wzoru umowy. 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 na wyłączenie tego produktu z umowy bez konieczności ponoszenia kary przez Wykonawcę.”

Odpowiedź 15: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

Pytanie 16: „Do §1 ust. 4 pkt 4.5 wzoru umowy. Prosimy o wykreślenie zapisu §1 ust. 4 pkt 4.5 ze wzoru umowy, który wg naszej opinii jest niezgodny ze społeczno-gospodarczym celem zawieranej umowy. Powyższy zapis przenosi w całości odpowiedzialność na wykonawcę za leki zakupione i niewykorzystane, refundowane przez NFZ, a których to cena może ulec zmianie w wyniku decyzji Ministerstwa Zdrowia. Należy podkreślić, że wykonawca nie ma wpływu na poziom zamówień, wykorzystanie produktów leczniczych przez Zamawiającego jak również na decyzje refundacyjne Ministra Zdrowia.”

Odpowiedź 16: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

Pytanie 17: „Do §1 ust. 5 lit. c) wzoru umowy. Skoro Zamawiający przewiduje dostawy sukcesywne, zgodne z bieżącym zapotrzebowaniem, czyli nie przewiduje konieczności dłuższego przechowywania zamówionych produktów w magazynie apteki szpitalnej, to dlaczego wyznacza warunek 6-miesięcznego okresu ważności zamówionych towarów? Wskazujemy przy tym, że zgodnie z Prawem farmaceutycznym produkty lecznicze do ostatniego dnia terminu ważności są pełnowartościowe i dopuszczone do obrotu. W związku z powyższym prosimy o dopisanie do §1 ust. 5 lit. c) wzoru 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 17: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

Pytanie 18: „Do §2 ust. 8 wzoru umowy. Prosimy o dodanie do §2 ust. 8 wzoru umowy słów zgodnych z art. 552 k.c.: "... z wyłączeniem powołania się przez Wykonawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru Kupującemu." Jednocześnie prosimy o

wykreślenie z §2 ust. 8 wzoru umowy słów o możliwości nałożenia na Wykonawcę kary umownej, gdyż wcześniejsze zapisy zobowiązują już Wykonawcę do pokrycia kosztów wynikających z różnicy cen i transportu.”

Odpowiedź 18: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

Pytanie 19: „Do §3 ust. 2 wzoru umowy. Prosimy o dodanie do §3 ust. 2 wzoru umowy słów: „(...) termin jego realizacji, jednak nie krótszy niż 3 dni robocze (...)”.

Odpowiedź 19: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

Pytanie 20: „Do §4 ust. 1 wzoru umowy. Prosimy o dopisanie do §4 ust. 1 wzoru umowy słów : “(...) , chyba że inne okoliczności uzasadniają wystawienie większej ilości faktur (np. odrębne faktury dla środków kontrolowanych i dla produktów przewożonych w niskiej temperaturze).”

Odpowiedź 20: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

Pytanie 21: „Do §5 ust. 1 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów §5 ust. 1 wzoru umowy poprzez wprowadzenie kary umownej za ewentualne opóźnienie dostawy lub realizacji reklamacji lub odmowę zrealizowania dostawy w wysokości 0,5% wartości brutto niedostarczonego przedmiotu zamówienia dziennie oraz dodanie słów zgodnych z przesłanką wynikającą z treści art. 552 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 21: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

Pytanie 22: „Do §5 ust. 2 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów §5 ust. 2 wzoru umowy poprzez wprowadzenie kary umownej za rozwiązanie umowy w wysokości 10%, ale liczonej od wartości NIEZREALIZOWANEJ części danego pakietu?”

Odpowiedź 22: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

Pytanie 23: „Do §5 ust. 3 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie kary za podzielenie dostawy do wysokości 100 zł za każdy przypadek takiego uchybienia?”

Odpowiedź 23: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

Pytanie 24: „Do §5 ust. 5 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów §5 ust. 5 wzoru umowy poprzez wprowadzenie kary umownej przy odstąpieniu od umowy w wysokości 10%, ale liczonej od wartości NIEZREALIZOWANEJ części umowy?”

Odpowiedź 24: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

Pytanie 25: „Do §5 ust. 5 lit. b) wzoru umowy. Prosimy o zmianę brzmienia przepisu §5 ust. 5 lit. b) wzoru umowy poprzez wprowadzenie słów „w terminie wyznaczonym zgodnie z regulacją §3 ust. 2 wzoru umowy” w miejsce fragmentu „w terminie 3 dni od uznania reklamacji”.

Odpowiedź 25: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

Pytanie 26: „Do §10 ust. 4 i 5 wzoru umowy. Prosimy o wykreślenie zapisów §10 ust. 4 i 5 ze wzoru umowy jako niezgodnych z normami współżycia społecznego i będących nadużyciem prawa ze strony Zamawiającego, a co za tym idzie nie zasługujących na ochronę prawną. Wyjaśniamy, że rolą kar w zamówieniach publicznych jest ochrona interesów Zamawiającego w zakresie prawidłowych i terminowych dostaw przedmiotu zamówienia. Zamawiający nie może zastrzegać kar umownych za realizację uprawnień podmiotowych wykonawcy jak również nie związanych z realizacją przedmiotu zamówienia. Za takim rozumieniem przepisów przemawiają ostatnie orzeczenia Krajowej Izby Odwoławczej o sygnaturach: KIO 2397/13 i KIO 487/14.”

Odpowiedź 26: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do wzoru umowy.

Ponadto Zamawiający modyfikuje § 4 ust. 1 oraz 5 Wzoru umowy, który otrzymują brzmienie:
§ 4 ust. 1:

„Wykonawca za dostarczony niewadliwy przedmiot umowy wystawi fakturę VAT na podstawie cen jednostkowych wyszczególnionych w załączniku nr 1.1 do niniejszej umowy. Faktura VAT zostanie wystawiona zgodnie z zamówieniem, o którym mowa w § 2 ust. 1. Zamawiający wymaga, aby do całości każdorazowego zamówienia wystawiana była jedna faktura VAT. W przypadku wystawienia przez wykonawcę faktury elektronicznej adres zamawiającego na Platformie Elektronicznego Fakturowania (PEF) to: 6422585351.”

§ 4 ust. 5:

„W przypadku zmian po upływie 12 miesięcy realizacji umowy wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę lub zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenie społeczne lub zdrowotne lub zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych, jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania zamówienia przez Wykonawcę, nie wcześniej niż z dniem wejścia w życie przepisów, z których wynikają w/w zmiany, wynagrodzenie Wykonawcy, ulegnie zmianie proporcjonalnie do zmiany tych kosztów.”

Załącznik:

1. Formularz cenowy w zakresie pakietu nr 1 – wersja zmodyfikowana.
2. Wzór formularza zamówienia świadczeniodawcy.
3. Wzór formularza oświadczenia świadczeniodawcy.

Pozostałe warunki zamówienia nie ulegają zmianie, aktualny pozostaje również termin składania ofert oraz wnoszenia wadium ustalony do dnia 08.11.2019 r. do godziny 10.00 oraz termin otwarcia ofert: w tym samym dniu o godzinie 10.30.