



Opole, 23.01.2024r.

Nr sprawy: NZ.2810.1.1.2024-ZOF.AK

WYJAŚNIENIA

**Przedmiot zamówienia : „Zakup i dostawa leku do nowego programu lekowego Piqray (alpelisib) dla bieżących potrzeb SPZOZ Opolskie Centrum Onkologii w Opolu na okres 12 miesięcy”.
Nr NZ.2810.1.2024.ZOF.**

W związku z prośbą o dodatkowe wyjaśnienia do OWZ podajemy do wiadomości wszystkich zainteresowanych niniejszym postępowaniem treść zapytań wraz z udzielonymi wyjaśnieniami.

Pytania I

Pytanie nr 1

Do §1 ust. 9 wzoru umowy: Prosimy o informację czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy i braku możliwości dostarczenia zamiennika leku 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 :

Zgodnie z postanowieniami § 1 ust. 9 wzoru umowy w przypadku braku możliwości zapewnienia odpowiednika leku w cenie odpowiadającej cenie leku będącego przedmiotem zamówienia, Zamawiający jest uprawniony do odstąpienia od umowy w tym zakresie. Wzorzec umowy nie przewiduje możliwości zmiany w zakresie podwyższenia wartości umowy z tego tytułu. Powyższe uzasadnia zaliczenie podmiotu leczniczego – sp zoz do sektora finansów publicznych i obowiązku szacowania zgodnie z ustawą Prawo zamówień publicznych.

Pytanie nr 2

Do §3 ust. 10 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na rozszerzenie zastrzeżenia zawartego w §3 ust. 10 wzoru umowy w taki sposób, aby z uwagi na ewentualne ograniczenia sprzętowe Wykonawcy, dopuszczalnym było ujęcie na jednej fakturze VAT tego samego kodu EAN więcej niż jeden raz, przy założeniu, że ogólna suma produktów z tym samym kodem będzie zgodna z ilością wskazaną w dokonanym przez Zamawiającego Zamówieniu? Tym samym prosimy o rezygnację z naliczania kary umownej zastrzeżonej w §5 ust. 1 pkt e) wzoru umowy.

Odpowiedź :

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu.

Pytanie nr 3

Do §5 ust. 1 lit. c) wzoru umowy: Prosimy o zmianę sposobu obliczania kary umownej zastrzeżonej na wypadek odstąpienia od umowy w taki sposób aby naliczana była od wartości tej części umowy, od której wykonania Zamawiający odstępuje.



Odpowiedź :

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu z tym uzasadnieniem, iż celem zastrzeżonej kary jest zapewnienie ciągłości realizacji dostaw leku, niezależnie od etapu realizacji umowy. Zastosowana propozycja zapisu jest powszechnie praktykowanym zapisem w umowach cywilnoprawnych.

Pytanie nr 4

Do §5 ust. 1 lit. d wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wysokości kary umownej zastrzeżonej w §5 ust. 1 lit. d w taki sposób aby wynosiła ona 1% wartości brutto niezrealizowanej części umowy?

Odpowiedź :

W ocenie Zamawiającego taka zmiana byłaby nieuzasadniona. Zastrzeżona kara ma być stała w przypadku niezrealizowania obowiązku wynikającego z umowy, innego niż zastrzeżone w lit. a-c) i e). Uzależnianie jej od wartości niezrealizowanej części umowy wydaje się niecelowe, albowiem tak nałożona kara winna być dolegliwa tak samo, niezależnie od etapu realizacji umowy.

Pytanie nr 5

Do §5 ust. 1 lit. e wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z projektu umowy zapisów §5 ust. 1 lit. e 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 :

Zamawiający nie widzi podstaw do zmiany. Zapisy projektu mają na celu zapewnienie realizacji zaleceń dot. identyfikacji produktów leczniczych, tj. opakowanie produktu leczniczego może być identyfikowane wyłącznie za pomocą jednego numeru identyfikacyjnego.

Pytanie nr 6

Do §5 ust. 4 wzoru umowy prosimy o dodanie słów: „...”, z tym zastrzeżeniem, że potrącana kara umowna będzie miała charakter bezsporny oraz wymagalny, a możliwość dokonania potrącenia będzie wynikała z aktualnych oraz powszechnie obowiązujących norm prawnych.”.

Odpowiedź :

W ocenie Zamawiającego wprowadzanie dodatkowych zastrzeżeń wydaje się niecelowe, albowiem warunki potrącenia – co do zasady, regulują przepisy Kodeksu cywilnego, które przewidują wymagalność wierzytelności.

Pytanie nr 7

Do §8 ust. 8 wzoru umowy: Prosimy o rezygnację z zapisów dotyczących dodatkowego obowiązku dla Wykonawcy w postaci konieczności przekazywania asortymentowo kwotowego wykazu zrealizowanych dostaw przedmiotu zamówienia, ze względu na to, że monitorowanie stanu realizacji zakupów powinno leżeć po stronie Zamawiającego. Wykonawca zobowiązuje się do wykonywania umowy w zgodzie z bieżącymi potrzebami Zamawiającego poprzez ścisłą realizację składanych zamówień, zatem Zamawiający, na każdym etapie wykonywania zamówienia, jest w posiadaniu aktualnej wiedzy na temat postępów jego realizacji.



Odpowiedź :

Zamawiający nie widzi podstaw do zmiany projektu.

Zamawiający i Wykonawca są odpowiedzialni za realizację umowy. Wykonawca także nie powinien dostarczyć towaru, który nie jest objęty przedmiotem umowy, czy to ilościowo, czy przedmiotowo. Zatem obie strony uczestniczą w prawidłowej realizacji umowy.

Opracowały:

A. Maj-Koziołek
A. Kubów

Zatwierdził:

Marek Staszewski
Dyrektor

Opolskiego Centrum Onkologii w Opolu
/dokument podpisany elektronicznie/