

ODPOWIEDZI NA PYTANIA WYKONAWCÓW

Dotyczy: postępowania pn. „Dostawa leków w podziale na zadania”- sprawa nr 10/PN/2023/MM.

Zamawiający, Narodowy Instytut Geriatrii, Reumatologii i Rehabilitacji w Warszawie działając na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy z dnia z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 z późn.zm.) zwanej dalej Ustawą, informuje, iż wpłynęły pytania od Wykonawców, na które Zamawiający udziela następujących wyjaśnień i dokonuje zmian zapisów SWZ:

1. Pakiet 3, Pozycja 9, Metamizole natriicum 500 mg/ml x 5 amp a 2 ml: Czy Zamawiający wymaga, aby zgodnie z ChPL Metamizolum natriicum 0,5g/ml można było mieszać w jednej strzykawce z produktem Tramadolium hydrochloricum, roztwór do wstrzykiwań 50mgg/ml, przed podaniem pacjentowi?
Odpowiedź: Zamawiający, dopuszcza nie wymaga.
2. Pakiet 3, Pozycja 9, Metamizole natriicum 500 mg/ml x 5 amp a 2 ml: Czy Zamawiający dopuści produkt pakowany po 5 ampułek, z odpowiednim przeliczeniem?
Odpowiedź: Zamawiający prosi o bardziej szczegółowe pytanie, ponieważ w opisie jest właśnie 5 ampułek.
3. Pakiet 6, Pozycja 1, Propofol 10 mg/ml x 5 fiol. a 20 ml: Czy Zamawiający wymaga, aby Propofol po rozcieńczeniu wykazywał stabilność przez 12 godzin w temperaturze do 25 stopni Celsjusza?
Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza nie wymaga
4. Pakiet 6, Pozycja 1, Propofol 10 mg/ml x 5 fiol. a 20 ml: Czy Zamawiający ma na myśli, Propofol pakowany we fiolki, który ma możliwość rozcieńczania w 0,9%NaCl lub 5% glukozie oraz mieszaninie 0,18%NaCl z 4% glukozą i zachowuje stabilność w.w. mieszaniny przez 12h co zapewni przewidywalne (bez nadmiernego zużycia) podawanie Propofolu wg potrzeb pacjenta?
Odpowiedź: Zamawiający nie ma na wymienionych szczegółów na myśli.
5. Do §7 ust. 1 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę §7 ust. 1 zdania ostatniego Umowy o treści: „... oraz obciążą Wykonawcę poniesionymi kosztami” na zdanie następujące: „Różnicą w cenie zakupu interwencyjnego partii asortymentu, którego dotyczy zwłoka, Kupujący obciążą Sprzedawcę” Wykonawca wyjaśnia, że wyżej wskazane postanowienie pozostaje niezgodne z przepisami prawa, z utrwaloną doktryną i judykaturą. Zamawiający zastrzega sobie bowiem prawo do obciążenia Sprzedawcy pełnymi kosztami zakupu interwencyjnego, co w konsekwencji prowadzi do wypaczenia jego ustawowego uprawnienia. Przepis art. 479 k.c. uprawnia wierzyciela, w razie zwłoki dłużnika do nabycia na jego rzecz rzeczy tego samego gatunku, jednak z zastrzeżeniem, że „wierzyciel może żądać zwrotu kosztów nabycia zastępczego od dłużnika, a zarazem nie jest uprawniony do zapłaty dłużnikowi swojego świadczenia, prowadziłyby do niesłusznego wzbogacenia tego wierzyciela.” (Kodeks cywilny, Komentarz, J.M. Kondek, red. K. Osajda, 2021 r.). Powyższe konsekwentnie potwierdza judykatura- Sąd

Apelacyjny w wyroku z dnia 5 sierpnia 2016 r., sygn. akt: I ACa 322/16 wskazał, że: „Jeżeli nabycie rzeczy wynika z umowy wzajemnej, to po zrealizowaniu go przez wierzyciela, obowiązek dłużnika dotyczy kosztów nabycia, pomniejszonych o cenę, do której uregulowania zobowiązany byłby wierzyciel. Sąd Apelacyjny w Krakowie w kolejnym wyroku podsumował, że „Roszczenie o zapłatę kosztów, o jakich mowa w art. 479 KC, ma charakter odszkodowawczy. Odliczenie zaś od kosztów zakupu zastępczego ceny uzgodnionej między stronami stanowi uwzględnienie zasady compensatio lucrum cum damno, gdyż stanowi uwzględnienie tego, co wierzyciel zaoszczędził nie świadcząc stronie pozwanej.” (wyrok z dnia 19 lutego 2020 r., sygn. akt: I AGa 29/19). Mając na uwadze powyższe, w celu wyeliminowania ryzyka nieważności (z uwagi na wprowadzenie do umowy niezgodnego z przepisami prawa postanowienia), Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę ww. zapisu jak powyżej.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapis zawarty w SWZ.

6. Do §8 ust. 1 pkt 1) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wymiaru kary umownej zastrzeżonej na wypadek zwłoki w realizacji terminu dostawy do wysokości 0,5% wartości niezrealizowanej części dostawy za każde 12 godzin zwłoki?

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapis zawarty w SWZ.

7. Do §8 ust. 1 pkt 2), 3) wzoru umowy: Prosimy o zmianę sposobu obliczania kary umownej zastrzeżonej na wypadek odstąpienia od umowy w taki sposób aby wynosiła ona 10% wartości niezrealizowanej części umowy.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapis zawarty w SWZ.

8. Do §10 ust. 2 wzoru umowy: Prosimy o dodanie do treści wzoru umowy możliwość dokonania zmiany wynagrodzenia w razie zmiany wysokości stawki VAT, w taki sposób że waloryzacji podlegała cena brutto, cena zaś cena netto zawsze pozostawała bez zmian.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapis zawarty w SWZ.

9. Do §10 ust. 2 pkt 1) wzoru umowy: Prosimy o modyfikację treści §10 ust. 2 pkt 1) poprzez skonkretyzowanie granicznych wartości dla poszczególnych pozycji asortymentowych, jakie Zamawiający zamierza zrealizować, np. poprzez podanie, że zmiany ilości poszczególnych produktów określonych w formularzu asortymentowo – cenowym 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. Aktualnie brzmiące zastrzeżenie ujęte w treści §10 ust. 2 pkt 1) w praktyce oznaczać może, że jedno z wycenianych pozycji mogą nie ulec zwiększeniu wcale, natomiast inne o niczym nieograniczoną ilość uwarukowaną jedynie granicą równą wartości całego pakietu i jest na tyle ogólne i nieprecyzyjne, że na jego podstawie wykonawcy nie są w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia w zakresie jego poszczególnych pozycji asortymentowych, a tym samym nie są w stanie dokonać prawidłowej kalkulacji cen na potrzeby składanej oferty.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapis zawarty w SWZ.

10. Do treści §10 ust. 2 pkt 5) 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 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: Zamawiający podtrzymuje zapis zawarty w SWZ.

11. Do §11 ust. 1 pkt 4 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 §3 ust. 2 wzoru umowy?

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapis zawarty w SWZ.

12. Do §11 wzoru umowy: Prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o §11 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: Zamawiający podtrzymuje zapis zawarty w SWZ.

Zamawiający informuje, że zmiany stają się integralną częścią SWZ i tym samym stają się wiążące od dnia ich ogłoszenia.

Sporządził: Małgorzata Marcinkowska