

COZL/DZP/ED/3411/PN-149/21

Lublin, dnia 10.02.2022r.

Do wszystkich wykonawców

Dotyczy postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na: **Dostawa leków onkologicznych – 37 części.**

Działając w oparciu o zapisy art. 135 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2021 r. poz. 1129) informuję, że w niniejszym postępowaniu wpłynęły następujące zapytania:

Pytanie Nr 1

Dotyczy: Części nr 17

Czy Zamawiający wymaga złożenia oferty na produkt leczniczy który występuję w dwóch dawkach: dawce 100 mg i 150 mg ?

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza ale nie wymaga.

Pytanie Nr 2

Dotyczy Rozdz. VIII pkt. 1 SWZ oraz § 4 ust. 2 pkt. 1) wzoru umowy – termin dostawy

Czy Zamawiający wydłuży termin realizacji dostaw na czas niezbędny do ich prawidłowej realizacji, tj. na czas min. 2 dni roboczych lub zezwoli na dostawę w terminie dłuższym niż 24 godziny za uprzednią zgodą Zamawiającego dla części nr 32?

Obecny zapis wprowadza nieproporcjonalne ograniczenie w stosunku do obiektywnych potrzeb Zamawiającego w przypadku leków, które ze względu na specyfikę i konieczność planowania podania z wyprzedzeniem nie wymagają dostaw na dzień następny od daty złożenia zamówienia.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie Nr 3

Dotyczy Rozdz. VIII pkt. 2 i 3 SWZ oraz § 4 ust. 2 pkt. 2 i 3 wzoru umowy – termin dostawy „na cito”

Z uwagi na fakt, że wymienione produkty lecznicze w części nr 32 nie są lekami na tzw. „ratunek” i nie wymagają dostaw „na cito” w ciągu 12 godz. od złożenia zamówienia, ze względu na specyfikę i konieczność planowania podania z wyprzedzeniem, proszę o potwierdzenie, że zapisy Rozdz. VIII pkt. 2 i 3 SWZ oraz § 4 ust. 2 pkt. 2 i 3 wzoru umowy nie będą miały zastosowania w stosunku do części nr 32.

Zapisy umowy w obecnym brzmieniu dla wyżej wymienionych leków wprowadzają nieproporcjonalne ograniczenie w stosunku do obiektywnych potrzeb Zamawiającego.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie Nr 4

Dotyczy § 6 ust. 1 pkt. d) wzoru umowy – kary umowne

Czy Zamawiający zgodzi się w § 6 ust. 1 pkt. d) wzoru umowy na zmianę kary umownej wynoszącej 10% wynagrodzenia Wykonawcy brutto określonego w § 2 ust. 1 na karę wynoszącą 10% wartość brutto niezrealizowanej części umowy odnoszącej się do danego zadania?

Mając na uwadze wytyczne UZP i wypracowane stanowisko KIO w którym 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 zamówienia również prawidłowo zrealizowanego pozostaje w sprzeczności funkcją kary umownej określonej przez przepisy kodeksu cywilnego.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie Nr 5

Dotyczy Rozdz. V pkt. 12 SWZ oraz § 5 ust. 1 wzoru umowy – termin ważności

Czy Zamawiający zgodzi się na skrócenie minimalnego terminu ważności dostarczanych produktów leczniczych do 6 miesięcy?

Biorąc pod uwagę fakt, że Zamawiający przewiduje dostawy sukcesywnie, zgodne z bieżącym zapotrzebowaniem i Szpital nie buduje sobie zapasów, 6 miesięczny termin ważności wydaje się być wystarczający.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie Nr 6

do treści wzoru umowy: § 4 ust. 2.1):

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na realizację zamówień w ciągu 2 dni roboczych od złożenia zamówienia dla asortymentu zawartego w częściach nr 31, 33 i 34?

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie Nr 7

do treści wzoru umowy: § 4 ust. 2.2):

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na realizację zamówień pilnych „na cito” maksymalnie do „**24 godzin**” od złożenia zamówienia dla asortymentu zawartego w częściach nr 31, 33 i 34?

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie Nr 8

do treści wzoru umowy: § 6 ust. 1 a, b, c, d i e

Czy Zamawiający **wyrazi zgodę na zmniejszenie wysokości kar umownych o połowę** i pozwoli na wprowadzenie modyfikacji do zapisów wzoru umowy poprzez nadanie § 6 ust. 1 a, b, c, d i e nowego brzmienia:

1. Strony ustalają, że w razie niewykonania lub nienależytego wykonania umowy Zamawiający może żądać od Wykonawcy kar umownych:
 - a. w przypadku zwłoki w dostawie produktów leczniczych lub w przypadku dostarczenia produktów leczniczych niezgodnie ze złożonym przez Zamawiającego zamówieniem w terminie określonym w § 4 ust. 2 pkt 1) w wysokości 0,5 % wartości brutto danej części dostawy (złożonego zamówienia) za każdy dzień zwłoki;
 - b. w przypadku zwłoki w dostawie produktów leczniczych lub w przypadku dostarczenia produktów leczniczych niezgodnie ze złożonym przez Zamawiającego zamówieniem w terminie określonym § 4 ust. 2 pkt 2) w wysokości 0,5 % wartości brutto danej części dostawy (złożonego zamówienia) za każdą godzinę zwłoki;
 - c. w przypadku zwłoki w dostawie produktów leczniczych lub w przypadku dostarczenia produktów leczniczych niezgodnie ze złożonym przez Zamawiającego zamówieniem w terminie określonym § 4 ust. 2 pkt 3) w wysokości 0,5 % wartości brutto danej części dostawy (złożonego zamówienia) za każdą godzinę zwłoki;
 - d. w razie rozwiązania umowy w trybie § 7 ust. 3 przez Zamawiającego, Wykonawca zapłaci karę umowną w wysokości 5 % wartości wynagrodzenia Wykonawcy brutto określonego w § 2 ust. 1;
 - e. w przypadku uzyskania przez Zamawiającego informacji o sprzedaży promocyjnej, o której Zamawiający nie został poinformowany, zgodnie z § 2 ust. 4, Wykonawca zapłaci

Zamawiającemu karę umowną w wysokości 1,5 różnicy pomiędzy ceną zapłaconą a ceną stosowaną w okresie promocji, o której Wykonawca nie poinformował Zamawiającego.”?

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie Nr 9

do treści wzoru umowy: § 7

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do § 7 ust. 4 wzoru umowy dodatkowego zapisu w brzmieniu:

„Przed odstąpieniem od umowy/rozwiązaniem umowy w całości lub części ze skutkiem natychmiastowym Zamawiający pisemnie wezwie Wykonawcę do należytego wykonywania umowy.” ?

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie Nr 10

do treści wzoru umowy: § 8

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do § 8 ust. 5 wzoru umowy dodatkowego zapisu w brzmieniu:

„Wykonawca ma prawo wstrzymać realizację kolejnych zamówień/dostaw w przypadku zwłoki w płatnościach (należności wymagalnych) powyżej 60 dni od terminu płatności/wymagalności wskazanego na fakturze.” ?

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie Nr 11

do treści siwz: do formalności jakie powinny zostać dopełnione w celu zawarcia umowy:

Czy w sytuacji, gdy siedziba firmy/osoba uprawniona do podpisania umowy w imieniu Wykonawcy znajduje się poza granicami Rzeczypospolitej Polskiej, Zamawiający wyrazi zgodę na przesłanie umowy do podpisu na adres Wykonawcy?

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza.

Pytanie Nr 12

Do treści §1 ust. 7 wzoru umowy. Wskazujemy, że zapis §1 ust. 7 wzoru umowy jest ogólny i nieprecyzyjny. Na jego podstawie wykonawcy nie są w stanie dokonać prawidłowej kalkulacji

cen na potrzeby składanej oferty, ponieważ nie będą w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia. W związku z tym wnosimy o doprecyzowanie zapisu §1 ust. 7 umowy, w taki sposób aby był zgodny z zasadami określonymi w ustawie z dnia 11 września 2019 r. (Dz. U. 2019 r., poz.2019 ze zm.), a w szczególności przepisami art. 99 ust.1 (nakazującym precyzyjne opisywanie przedmiotu zamówienia), art.433 pkt 1 (nakazującym wskazanie minimalnej wartości lub wielkości świadczenia), art. 454 ust.2 pkt 3 (zakazującym istotnych zmian umowy jeśli zmiana w sposób znaczny rozszerza albo zmniejsza zakres świadczeń i zobowiązań wynikający z umowy) oraz art. 455 ust.1 pkt 1 (dopuszczającym zmiany umowy wyłącznie po spełnieniu warunków wskazanych w ustawie Pzp).

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie Nr 13

Do treści §5 ust. 1 wzoru umowy. Ze względu na konieczność redystrybucji zwróconego leku prosimy o zmianę wymogu wskazanego w zdaniu przedostatnim w §5 ust. 1 wzoru umowy, poprzez następujący zapis: "Zamawiający zastrzega sobie możliwość zwrotu produktu leczniczego na 90 dni przed upływem terminu ważności."

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie Nr 14

Do treści §6 ust. 1 lit. b) wzoru umowy. Prosimy o obniżenie wysokości kary zastrzeżonej na wypadek opóźnienia w dostawie produktów leczniczych lub w przypadku dostarczenia produktów leczniczych niezgodnie ze złożonym przez Zamawiającego zamówieniem, kara w wysokości 0,4% wartości brutto niezrealizowanej części dostawy (złożonego zamówienia), za każdą godzinę zwłoki."

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie Nr 15

Do treści §6 ust. 1 lit. c) wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z wzoru umowy treści §6 ust. 1 lit. c) ponieważ odwołuje się do §4 ust. 2 pkt 3) którego w systematyce umowy nie ma.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie Nr 16

Do treści §6 ust. 1 lit. d) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie kary zastrzeżonej na wypadek rozwiązania umowy w trybie natychmiastowym do wysokości 10% wartości brutto niezrealizowanej części przedmiotu umowy?

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie Nr 17

Do treści §6 ust. 2 oraz 4 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę §6 ust. 2 Umowy o treści: „Zamawiający uprawniony jest do zakupu towaru u Wykonawcy Zastępczego na wyłączny koszt i ryzyko Wykonawcy. Wykonawca pokryje wszelkie koszty związane z wykonaniem zakupu zastępczego w tym również niezbędne koszty związane z transportem.” na zdanie następujące: „Różnicą w cenie zakupu interwencyjnego partii asortymentu, którego dotyczy zwłoka, Kupujący obciąży 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, prowadziłby 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 lucri 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 zapisy SWZ.

Pytanie Nr 18

Czy Zamawiający w części 13, Pemetrexet, wymaga zaoferowania leku Pemetrexed w postaci gotowego koncentratu, z uwagi na duże bezpieczeństwo podczas przygotowania roztworu, oszczędność czasu i ograniczenie straty leku.

Odpowiedź:

Zamawiający wymaga.

Pytanie Nr 19

Zamawiający w paragrafie 4 ust. 3 wzoru umowy zastrzegł, iż „Jeżeli termin dostawy przypada na dzień wolny od pracy, dostawa nastąpi w pierwszym dniu roboczym po wyznaczonym terminie, za wyjątkiem dostaw „na cito”.

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

Prośbę swą motywujemy tym, iż produkty lecznicze znajdujące się w części nr 4, 5, 6 nie są lekami na ratunek życia.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 20

Dotyczy umowy § 4 ust. 1.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na przesyłanie drogą elektroniczną w ciągu godziny po dostawie, za pomocą poczty e-mail łączny rejestr temperatury w formie PDF, z rejestratorów umieszczonych w środkach transportu (samochodzie dostawczym / kontenerze) i komorach przeładunkowych?

Jeżeli tak, prosimy o podanie adresu email na który ma zostać wysłany rejestr.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę, jednocześnie informując, iż rejestry mają być przesyłane na adres: apteka@cozl.eu.

Pytanie nr 21

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość modyfikacji § 6 ust. 1 d) w ten sposób, że:

„d) w razie rozwiązania umowy w trybie § 7 ust. 3 przez Zamawiającego, Wykonawca zapłaci karę umowną w wysokości 10 % wartości niezrealizowanej umowy brutto wynagrodzenia Wykonawcy określonego w § 2 ust. 1;”

Uzasadnienie

Zdaniem Wykonawcy niewłaściwym są postanowienia Umowy, w których kara umowna naliczana jest od kwoty zamówienia stanowiący przedmiot niniejszej umowy co może skutkować obciążeniem Wykonawcy nadmiernym i niewspółmiernie wysokim ryzykiem gospodarczym w stosunku do naruszonych postanowień Umowy. Kara umowna ma pełnić

funkcję mobilizującą wykonawcę do prawidłowej realizacji przedmiotu zamówienia oraz funkcję odszkodowawczą, jeżeli wykonawca wykona przedmiot umowy nieterminowo lub w sposób nieprawidłowy.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 22

Zwracamy się z prośbą o skrócenie obowiązywania umowy dla pakietu nr 3 Erythropoetyna dla pacjentów hematologii w amp.-strz. do końca czerwca 2022 r

Odpowiedź:

Z treści zapytania wynika, iż dotyczy Części 4 – Epoetin beta.
Zamawiający wyraża zgodę .

ZASTĘPCA DYREKTORA
ds. Finansowych i Infrastruktury
Centrum Onkologii Ziemi Lubelskiej
im. Sw. Jana z Dukli
mgr Dariusz Cwiński

STARSZY SPECJALISTA
BIURA ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH
Centrum Onkologii Ziemi Lubelskiej
im. Sw. Jana z Dukli

mgr inż. Ewa Dorosz
Ewa Dorosz