



Zielona Góra, dnia 09.11.2022 r.

Nr referencyjny: LA.280.12.2022

Dotyczy: Postępowania o udzielenie zamówienia prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na: „*Sukcesywne dostawy produktów leczniczych, wyrobów medycznych, dietetycznych środków spożywczych specjalnego przeznaczenia medycznego*”

**ZAWIADOMIENIE
o udzieleniu wyjaśnień treści Specyfikacji Warunków Zamówienia**

Zamawiający - Szpital Uniwersytecki im. Karola Marcinkowskiego w Zielonej Górze sp. z o.o., zgodnie z art. 135 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (tj. Dz.U. 2022 r. poz. 1710 z późn. zm.), niniejszym udostępnia treść złożonych przez Wykonawców zapytań wraz z wyjaśnieniami.

Pytanie nr 1

Dotyczy zadania 6, poz.1

Czy Zamawiający dopuści Roztwór nadtlenkowy zawierający kwas podchlorawy (HOCl) oraz podchloryn sodu (NaOCl) w stężeniach po 40-50ppm. Roztwór do płukania ran o właściwościach antyseptycznych o neutralnym pH?

Odpowiedź:

Zamawiający nie dopuszcza. Jednocześnie zwraca uwagę, że dokonał zmian w załączniku nr 7 do SWZ wprowadzając załącznik nr 7 do SWZ po zmianach.

Pytanie nr 2

Dotyczy zadania 6, poz.2

Czy Zamawiający dopuści Roztwór nadtlenkowy zawierający kwas podchlorawy (HOCl) oraz podchloryn sodu (NaOCl) w stężeniach po 40-60ppm. Roztwór do autolitycznego oczyszczania oraz nawilżania rany o właściwościach antyseptycznych o neutralnym pH?

Odpowiedź:

Zamawiający nie dopuszcza. Jednocześnie zwraca uwagę, że dokonał zmian w załączniku nr 7 do SWZ wprowadzając załącznik nr 7 do SWZ po zmianach.

Pytanie nr 3

Dotyczy zadania nr 8

Prosimy o potwierdzenie, iż Zamawiający wyraża zgodę na zaferowanie produktu w postaci sterylnego (sterylizacja radiacyjna), rozpuszczalnego w wodzie żelu, używanego do ułatwiania wprowadzania cewników oraz innych urządzeń medycznych podczas zabiegów dotyczących cewki moczowej jak np. cewnikowanie, endoskopia czy cystoskopia oraz do zabiegów odbytniczych i okrężniczych jako żel lubrykacyjny.

100 g żelu zawiera:

- Wodę destylowaną
- Glikol propylenowy, hydroksyetylocelulozę
- 2g chlorowodorek lidokainy
- 0.250g glukonian chlorohexydy (stężenie 20%)
- 0.060g hydroksybenzoat metylu

- 0.025g hydroksybenzoat propylu

Produkt w bezłateksowych i wygodnych ampułkostrzykawkach z podziałką o pojemności poz. 1 - 6ml (6g), poz. 2 – 11ml (11g), w opakowaniu zawierającym 25szt.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na zaoferowanie ww. produktu. Ilości w kolumnie 7 należy przeliczyć zgodnie z punktem 3 formularza cenowego.

Pytanie nr 4

Dotyczy wzoru umowy:

Do treści §2 ust. 3 wzoru umowy: Prosimy o modyfikację treści §2 ust. 3, poprzez skonkretyzowanie granicznych wartości dla poszczególnych pozycji asortymentowych, jakie Zamawiający zamierza zrealizować, np. poprzez podanie, że zmiany ilości 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. Aktualne treści §2 ust. 3 wzoru umowy jest na tyle ogólny i nieprecyzyjny, 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.

Po pierwsze, wyjaśnić należy, że na podstawie art. 433 pkt 4 w zw. art. 99 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (PZP) powyższy zapis należy uznać jako postanowienie abuzywne, w sposób rażąco naruszające równowagę stron i dając Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia, w szczególności poprzez każdorazowe dowolne ograniczenia wielkości zamówienia w zakresie poszczególnych pozycji asortymentowych. Skoro bowiem, treść przywołanego art. 433 pkt 4 mówi wprost, że „projektowane postanowienia umowy nie mogą przewidywać możliwości ograniczenia zakresu zamówienia przez Zamawiającego bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron”, to Zamawiający jest zobowiązany do określenia tych minimalnych wartości w sporządzonym przez siebie opisie przedmiotu zamówienia.

Po drugie, zamawiający przyznając sobie uprawnienie do zamawiania ilości większych niż określone w opisie przedmiotu zamówienia, a następnie w umowie przetargowej, bez względu na zastosowane nazewnictwo, zastrzega sobie de facto prawo opcji. Zgodnie z regulacją art. 441 ust. 1 oraz ust. 2 PZP, aby skutecznie zastrzec prawo opcji, Zamawiający bezwzględnie zobowiązany jest opisać je w postaci zrozumiałych, precyzyjnych i jednoznacznych postanowień, a tym samym spełnić łącznie trzy wskazane przez ustawodawcę przesłanki: określić rodzaj i maksymalną wielkość opcji oraz określić okoliczności skorzystania z niej, a przy tym nie może za pomocą opcji doprowadzić do modyfikacji ogólnego charakteru umowy. Spośród wyżej wymienionych warunków, Zamawiający szczególnie zaniedbał obowiązek ustalenia górnej granicy wprowadzonego prawa opcji, pozostawiając w tym zakresie sobie (i tylko sobie) zupełną dowolność. Biorąc więc pod uwagę dosadne brzmienie ust. 2 (art. 441 PZP), nawet jeśli Zamawiający, w trakcie realizacji umowy przetargowej, podejmie próbę skorzystania z tak dalece niedookreślonego i nieprawidłowo skonstruowanego prawa opcji, to taka czynność, jako dokonana z naruszeniem art. 441 ust. 1 podlegała będzie unieważnieniu, a Wykonawca nie będzie miał żadnego obowiązku zrealizowania jej.

Odpowiedź:

Zamawiający we wzorze umowy, zastrzegł prawo do zakupu ilości mniejszej od przewidzianej we właściwych załącznikach do umowy ilości poszczególnych produktów objętych przedmiotem zamówienia, jednak **nie mniej niż 70 %** wskazanej w § 1 ust. 3 wartości przedmiotu umowy, co wypełnia wymóg postawiony w art. 433 pkt 4) ustawy Prawo zamówień publicznych. Ustawa zabrania przewidywania możliwości ograniczenia zakresu zamówienia przez Zamawiającego bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia. Ilości przewidziane w formularzach cenowych oszacowane zostały na podstawie poprzednio obowiązujących umów oraz analizy rozchodów z roku 2021 i 2022. Zamawiający nie jest w stanie przewidzieć struktury zachorowalności, z tego też powodu przewidział możliwość zamienności asortymentowej w przedmiotowym postępowaniu.

Pytanie nr 5

Dotyczy wzoru umowy:

Do treści §3 ust. 1 pkt 6) wzoru umowy. Czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy i braku możliwości dostarczenia zamiennika leku w cenie przetargowej (bo np. będzie to raziło rażąco startą dla Wykonawcy), Zamawiający wyrazi zgodę na wyłączenie tego produktu z umowy bez konieczności ponoszenia kary przez Wykonawcę?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 6

Dotyczy wzoru umowy:

Do treści §3 ust. 1 pkt 10) wzoru umowy prosimy o dodanie słów: „przy czym ewentualne przedłużenie terminu obowiązywania umowy wymagało będzie zgody Wykonawcy wyrażonej na piśmie.”

Odpowiedź:

Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian. Powyższe zostało uwzględnione w § 16 wzoru umowy.

Pytanie nr 7

Dotyczy wzoru umowy:

Do treści §5 ust.7 oraz §8 ust.6 wzoru umowy prosimy o 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:

Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian. Jednocześnie Zamawiający informuje, iż zgodnie z § 18 w sprawach nieuregulowanych umową stosuje się przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych, a w zakresie przez nią nieuregulowanym - przepisy Kodeksu cywilnego oraz ustawy z dnia 08 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych.

Pytanie nr 8

Dotyczy wzoru umowy:

W związku z zapisem §7 ust.2 i 3 wzoru umowy prosimy o dopisanie następującej treści:"...pod warunkiem, iż wykonawca będzie w odpowiednim czasie poinformowany przez producenta."

Odpowiedź:

Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.

Pytanie nr 9

Dotyczy wzoru umowy:

Do treści §8 ust. 1 pkt 1) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów umowy w §8 ust.1 pkt 1) poprzez zapis o ewentualnej karze za odstąpienie od umowy w wysokości 10% wartości NIEZREALIZOWANEJ części przedmiotu umowy?

Odpowiedź:

Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.

Pytanie nr 10

Dotyczy wzoru umowy:

Do treści §9 ust. 1 pkt 2) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kar umownych za niedostarczenie w terminie zamówionej partii towaru poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 1% wartości NIEDOSTARCZONEGO w terminie zamówienia za każdy rozpoczęty dzień zwłoki? Zwracamy przy tym uwagę na niewspółmierność kar przewidzianych w umowie. Zamawiającemu za opóźnienie świadczenia pieniężnego może zostać naliczona kara w wysokości nie większej niż 14% w skali roku, liczona od kwoty, której dotyczy opóźnienie. Natomiast dla

wykonawcy zamówienia jest przewidziana kara w wysokości 3650% w skali roku (10% x 365 dni) za opóźnienie świadczenia.

Odpowiedź:

Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.

Pytanie nr 11

Dotyczy wzoru umowy:

Do treści §10 ust. 9 wzoru umowy: W związku z tym, że czynność prawna dokonana przez strony nie może skutkować wyłączeniem ze stosowania bezwzględnie obowiązujących przepisów prawa, a takim jest art. 552 Kodeksu Cywilnego uprawniający Sprzedawcę do wstrzymania dostaw w przypadku gdy Kupujący dopuszcza się zwłoki z dokonaniem zapłaty za dostarczoną część zamówienia, prosimy o usunięcie z umowy odpowiednich postanowień §10 ust. 9.

Odpowiedź:

Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian. Jednocześnie Zamawiający informuje, iż zgodnie z § 18 w sprawach nieuregulowanych umową stosuje się przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych, a w zakresie przez nią nieuregulowanym - przepisy Kodeksu cywilnego oraz ustawy z dnia 08 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych.

Pytanie nr 12

Dotyczy wzoru umowy:

Czy w stosunku do Zamawiającego na chwilę obecną aktualizują się przesłanki „niewypłacalności” oraz „zagrożenia niewypłacalnością” w rozumieniu art. 6 ustawy z dn. 1.01.2016r. – Prawo restrukturyzacyjne (Dz.U.2015.978 z późn. zm.) oraz art. 10 ustawy z dn. 28.02.2003r. – Prawo upadłościowe (Dz.U.60.535 z późn. zm.)? Czy według wiedzy Zamawiającego w/w przesłanki staną się aktualne w okresie od chwili obecnej do zakończenia umowy zawartej na skutek niniejszego postępowania?

Odpowiedź:

Na chwilę obecną w stosunku do Zamawiającego nie zachodzą przesłanki „niewypłacalności” oraz „zagrożenia niewypłacalnością” w rozumieniu art. 6 ustawy z dn. 1.01.2016r. – Prawo restrukturyzacyjne (Dz.U.2015.978 z późn. zm.) oraz art. 10 ustawy z dn. 28.02.2003r. – Prawo upadłościowe (Dz.U.60.535 z późn. zm.).

Pytanie nr 13

Dotyczy wzoru umowy:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na ustanowienie ze swojej strony zabezpieczeń cywilnoprawnych prawidłowego wykonania umowy przetargowej, w jednej z następujących postaci:

- oświadczenia o poddaniu się egzekucji wprost w trybie art. 777 § 1 pkt 5 Kodeksu postępowania cywilnego
- cesji na zabezpieczenie w Narodowym Funduszu Zdrowia;

Celem wyjaśnienia powyższego zapytania zwracamy uwagę na ogromne ryzyko Wykonawcy związane z potencjalnym ogłoszeniem postępowania restrukturyzacyjnego lub upadłościowego wobec Zamawiającego, polegające m.in. na niemożliwości odzyskania (w całości lub w części) należności objętych masą sanacyjną. W razie odmownej odpowiedzi, prosimy o jej uzasadnienie i wskazanie, czy w toku trwania umowy przetargowej Zamawiający zamierza korzystać z narzędzi przewidzianych w ustawie z dn. 1.01.2016r. – Prawo restrukturyzacyjne (Dz.U.2015.978 z późn. zm.) i ustawie z dn. 28.02.2003r. – Prawo upadłościowe (Dz.U.60.535 z późn. zm.).

Odpowiedź:

Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.

Pytanie nr 14

Dotyczy wzoru umowy:

Czy Zamawiający dla Zadania 2 wyrazi zgodę na zmianę we wzorze umowy podstawy naliczenia kary za odstąpienie z 20% wartości umowy do „... 10% kwoty brutto niezrealizowanej części umowy...” ?

Odpowiedź:

Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.

Pytanie nr 15

Dotyczy wzoru umowy:

Czy Zamawiający dla Zadania 2 wyrazi zgodę na zmianę we wzorze umowy podstawy naliczenia kary za opóźnienie z 10% wartości niezrealizowanej części dostawy do „... 1% niezrealizowanej wartości niezrealizowanej części dostawy...” ?

Odpowiedź:

Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.

Pytanie nr 15

Dotyczy zadanie 1 pozycja 1.

Czy Zamawiający w toku realizacji zamawiać będzie obie wyszczególnione w specyfikacji dawki? Czy też dopuszczalna jest wycena jednej z dwóch podanych dawek?

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza wycenę jednej z dwóch podanych dawek.

Pytanie nr 16

Dotyczy zadanie 1 pozycja 1.

Czy produkt leczniczy będzie podawany pacjentom w ramach programu lekowego B17 lub B62, lub B67?

Odpowiedź:

Nie.

Pytanie nr 17

Dotyczy zadanie 1 pozycja 1.

Czy Zamawiający dopuści wycenę jedynie dawek 2,5g, 5g, 10 g?

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza, jednocześnie zwraca uwagę, że dokonał zmian w zakresie załącznika nr 2 do SWZ wprowadzając załącznik nr 2 do SWZ po zmianach.

Pytanie nr 18

Dotyczy zadanie 7 pozycja 2.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wycenę preparatu w postaci fiolek?

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę, jednocześnie zwraca uwagę, że dokonał zmian w zakresie Załącznika nr 8 do SWZ wprowadzając załącznik nr 8 do SWZ po zmianach.

Pytanie nr 19

Dotyczy zadanie 9 pozycja 7, 8:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wycenę preparatów w postaci tabletek powlekanych?

Odpowiedź:

Zamawiający nie dopuszcza.

ZAWIADOMIENIE O ZMIANIE TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Zamawiający na podstawie art. 137 ust. 1 ustawy Pzp dokonuje zmiany Specyfikacji Warunków Zamówienia w następujący sposób:

Miejsce w SWZ, w którym znajduje się zmieniana treść:**1. Załącznik nr 2 do SWZ – Formularz cenowy – zadanie nr 1.**

Punkt 3 otrzymuje brzmienie: **Zamawiający wymaga wyceny co najmniej 3 dostępnych wielkości opakowań większych niż 2 g, dla zaoferowanej dawki, które Wykonawca zobowiązuje się wskazać w ofercie.**

2. Załącznik nr 7 do SWZ – Formularz cenowy – zadanie nr 6, tabela, poz. 1 i 2 kolumna nr 3 „Nazwa handlowa/kod EAN” Zamawiający dokonuje wykreślenia słowo *granudacyn*.

3. Załącznik nr 8 do SWZ – Formularz cenowy – zadanie nr 7, tabela, poz. 1 i 2, kolumna nr 6 „Ilość szt. w opakowaniu”
Było: 5 amp.

Jest: 5 amp. lub 5 fiolek

W związku z dokonanymi zmianami treści SWZ , Zamawiający w miejsce dotychczasowych załączników:

- Załącznik nr 2 do SWZ – Formularz cenowy – zadanie nr 1
- Załącznik nr 7 do SWZ – Formularz cenowy – zadanie nr 6
- Załącznik nr 8 do SWZ – Formularz cenowy – zadanie nr 7

wprowadza:

- Załącznik nr 2 do SWZ po zmianach – Formularz cenowy – zadanie nr 1
- Załącznik nr 7 do SWZ po zmianach – Formularz cenowy – zadanie nr 6
- Załącznik nr 8 do SWZ po zmianach – Formularz cenowy – zadanie nr 7

UWAGA

Udzielone odpowiedzi i dokonane zmiany mają zastosowanie we wszystkich miejscach SWZ, nawet tam, gdzie w niniejszym piśmie nie zostały wymienione.

W załączeniu:

Załączniki nr 2-23 do SWZ po zmianach - Formularze cenowe (wprowadzono zmiany jedynie w zakresie załączników nr 2, 7, 8)

PREZES ZARZĄDU
dr Marek Działoszyński
(podpis na oryginale)