



Zielona Góra, dnia 29.05.2024 r.

Nr referencyjny: LA.261.18.2024

Dotyczy: Postępowania o udzielenie zamówienia prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na: „*Sukcesywne dostawy leków refundowanych*”

**ZAWIADOMIENIE
o udzieleniu wyjaśnień treści Specyfikacji Warunków Zamówienia oraz zmianie SWZ**

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 (Dz.U. 2019 r. poz. 2019 ze zm.), niniejszym udostępnia treść złożonych przez Wykonawców zapytań wraz z wyjaśnieniami.

Pytanie nr 1

Czy w par. 4.4 – 4.7 Zamawiający wprowadzi automatyzm zmiany stawki podatku VAT? Zmiana stawki podatku VAT powinna wchodzić automatycznie, z dniem wprowadzenia stosownych przepisów; inaczej grozi to Wykonawcy rażąco stratą. Wykonawca musi oczekiwać na akceptację propozycji zmian, w tym czasie przecież jednak będzie wystawiać faktury za bieżące dostawy. To samo stanie się w razie odmowy zawarcia aneksu w przedmiotowej kwestii.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe zmiany.

Pytanie nr 2

Czy Zamawiający w par. 4.8 dopisze, że wskutek zastosowania tych wskaźników cena towaru nie może spaść poniżej ceny ofertowej lub innej, proponowanej w danym momencie zgodnie z umową? Praktyka wykazuje, że Zamawiający w przypadku obniżenia 'wskaźnika inflacji' żądają obniżenia cen dostarczanych produktów. Rozumowanie takie jest jednak całkowicie błędne, gdyż w Polsce nie mamy – i długo nie będziemy mieć do czynienia – z deflacją. Niższy wskaźnik w kolejnym okresie oznacza w istocie, w obecnym okresie, że wyhamowało tempo inflacji, ale nie, że ceny spadły do niższego poziomu. Jeśli cena ofertowa wynosi 100, to wskutek 'ujemnego wskaźnika inflacji' nie może ona spaść np. do poziomu 95, gdyż oznaczałoby, to ceny w Polsce spadają, a tak nie jest. Ujemny wskaźnik w stosunku do poprzedniego okresu oznacza jedynie mniejsze tempo inflacji, ale nie deflację.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe zmiany.

Pytanie nr 3

Czy w par. 5.3 Zamawiający wyrazi zgodę na pozostawianie faktur w aptece, nie w sekretariacie? Konieczność poszukiwania odpowiedniej jednostki celem zostawienia faktury opóźnia wszystkie inne dostawy zaplanowane na dany dzień.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe zmiany. Wykonawca może również przesłać fakturę za pośrednictwem PEF lub pocztą elektroniczną.

Pytanie nr 4

Czy Zamawiający wykreśli w par. 6.4 wymagania co do oznaczenia dostarczanych paczek (opakowań)?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe zmiany.

Pytanie nr 5

Czy Zamawiający w par. 7.2 wykreśli wymaganie co do 14-dniowego wyprzedzenia w informowaniu o brakach? Wykonawca nie jest w stanie zagwarantować, że z takim wyprzedzeniem posiadać będzie informacje o możliwych

brakach magazynowych. Sytuacje takie mogą być przede wszystkim wynikiem siły wyższej, zatem okoliczności, których nie można przewidzieć.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe zmiany.

Pytanie nr 6

Czy Zamawiający zmieni wartość procentową kary umownej w par. 9.1.1 z 20 % do wartości max. 5%? Obecna kara umowna jest rażąco wygórowana.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe zmiany.

Pytanie nr 7

Czy Zamawiający w par. 11.1 usunie zapisy o „niewykonalności” oraz „nieskuteczności”, pozostawiając tylko zapisy o nieważności postanowień umowy? Dobrą praktyką jest powstrzymanie się od zawierania w umowach zapisów, które mają zastosowanie jako ogólne przepisy prawa cywilnego, w tym wypadku zgodnie z treścią art. 58 ust. 3 KC. Jeśli jednak cytuje się w umowie kodeks cywilny lub inny akt prawny, to cytat powinien odpowiadać treści cytowanego artykułu, co w tym wypadku oznacza, że należy mówić o nieważności, a nie niewykonalności lub nieskuteczności postanowień. Pojęcie „niewykonalny” „nieskuteczny” nie jest zdefiniowane ani używane w KC, zaś art. 58 par 3 mówi o nieważności zapisów. Dodatkowe frazy wprowadzane umową powodują, że w razie sporu sąd musi dokonać ich własnej interpretacji, co może rodzić ryzyko (dla obu stron umowy). Zapisy te rodzą pytanie, jakie procedury wdrożyć, jeśli niewykonalna – z jakichkolwiek względów – okaże się dostawa (np., z powodu braków magazynowych) - to czy i w jakiej formie zapis ten znajdzie zastosowanie? Jakie postanowienia zostaną wprowadzone w miejsce zapisów „niewykonalnych”? Należy zwrócić uwagę, że w wypadku, gdy dostawa jest „niewykonalna” należy stosować zapis par. 11.1, a nie naliczać kary umowne za zwłokę, gdyż zapis par 11.1 powinien mieć pierwszeństwo.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe zmiany.

Pytanie nr 8

Dotyczy Zadania nr 6

Ponieważ Przedmiot zamówienia w Zadaniu 6 – Paricalcitolum jest lekiem podawanym pacjentom planowo, w ramach programu lekowego, w jego przypadku nie ma konieczności wykonywania szybkich i nagłych niezaplanowanych dostaw. Czy w przypadku Zadania nr 6 Zamawiający dopuszcza zmianę wymaganego terminu dostaw na 2 dni oraz wykreślenie z projektu umowy ustępu 6 w paragrafie 5?

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na powyższe zmiany.

Pytanie nr 9

Dotyczy § 5 ust. 4 projektu umowy dla Zadania 6

Ponieważ standard DataFarm lub XML nie są powszechnie obowiązującymi i prawnie wymaganymi standardami wystawiania faktur w obrocie gospodarczym, prosimy o odstąpienia od wymogu wystawiania faktur w systemie DataFarm lub XML dla Zadania nr 6 (tylko jedna pozycja w dostawie) i wykreślenie z projektu umowy ustępu 4 w § 5. W takim wypadku w mocy pozostanie nadal §5 ust 3 mówiący o konieczności dostarczenia faktury w dniu dostawy towaru do sekretariatu Zamawiającego lub elektronicznie w formacie pdf na adres sekretariat2@szpital.zgora.pl lub za pośrednictwem Platformy Elektronicznego Fakturowania (PEF) i każdorazowo do wiadomości Apteki na adres mailowy la@szpital.zgora.pl

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na powyższe zmiany.

Pytanie nr 10

dotyczy par 5 ust 5 i 6 umowy

Zamawiający w paragrafie 5 ust. 5 i 6 projektu umowy zastrzegł, iż:

„5. Dostawa towaru wraz z dokumentami dostawy nastąpi do Zamawiającego – Magazyn Apteki Szpitalnej/Pracowni Cytostatyków, w dni robocze (poniedziałek – piątek) w godzinach 07:00 – 14:30 z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy z zastrzeżeniem § 5 ust. 6. Za dostawę towaru uznaje się dostarczenie towaru wraz z fakturą VAT wystawioną i przesłaną zgodnie z ust. 3 niniejszego paragrafu.

6. W przypadkach nagłych Wykonawca dostarczy towar w ciągu 24 godzin do magazynu Apteki Szpitalnej lub do miejsca uprzednio uzgodnionego z Kierownikiem Apteki Szpitalnej”

Zgodnie z obowiązującymi wewnętrznymi procedurami u Wykonawcy, dostawy odbywają się w dni robocze, z wyłączeniem sobót, świąt i dni wolnych od pracy. W związku z tym, czy Zamawiający wyrazi zgodę na dostawę w trybie określonym w par 5 ust 6 od poniedziałku do piątku, z pominięciem dni ustawowo wolnych od pracy od momentu złożenia zamówienia dla asortymentu znajdującego się w zadaniu nr 1?

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na powyższe zmiany.

Pytanie nr 11

dotyczy wzoru umowy

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość modyfikacji par. 9 ust. 1 pkt 1) w ten sposób, że:

1. W przypadku naruszenia postanowień niniejszej umowy Zamawiający uprawniony jest do naliczenia Wykonawcy kar umownych zgodnie z poniższymi zasadami.

1) 10% niezrealizowanej wartości umowy za rozwiązanie lub odstąpienie od umowy przez Wykonawcę lub Zamawiającego z powodu okoliczności, za które odpowiada Wykonawca

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 nie wyraża zgody na powyższe zmiany.

Pytanie nr 12

dotyczy wzoru umowy

Zamawiający w paragrafie 10 ust. 9 wzoru umowy zastrzegł, iż:

„9. Zwłoka z zapłatą ceny za dostarczoną część rzeczy sprzedanych nie uprawniają Wykonawcy do powstrzymania się z realizacją kolejnych dostaw.”

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o modyfikację powyższego zapisu na:

"9. Zwłoka z zapłatą ceny nie przekraczająca 90 dni po terminie płatności za dostarczoną część rzeczy sprzedanych nie uprawniają Wykonawcy do powstrzymania się z realizacją kolejnych dostaw."

Uzasadnienie:

Zaproponowane przez Zamawiającego postanowienie umowne skutkuje obowiązkiem wykonywania umowy przez Wykonawcę w przypadku niewykonywania obowiązku zapłaty przez Zamawiającego. Co więcej konstrukcja obecnego postanowienia z par 10 ust 9 nie wskazuje na żadne ograniczenia czasowe, co oznacza, iż przy opóźnieniu w płatnościach po stronie Zamawiającego, niezależnie od ich wysokości oraz terminu opóźnienia płatności, Wykonawca ma obowiązek nieprzerwanego wykonywania umowy.

Tak ukształtowane postanowienie należy uznać za sprzeczne z art. 552 Kodeksu Cywilnego poprzez ograniczenie prawa Wykonawcy do powstrzymania się z realizacją dostaw w przypadku, gdy Zamawiający dopuści się zwłoki z zapłatą ceny za dostarczoną część rzeczy sprzedanych.

Z powyższych powodów postanowienie zaproponowane przez Zamawiającego we wzorze umowy narusza przepisy Kodeksu Cywilnego oraz zasady współżycia społecznego i powinno ulec zmianie.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe zmiany.

Pytanie nr 13

dotyczy wzoru umowy

Zamawiający w § 6 ust 8 wzoru umowy zastrzegł, iż termin ważności zamawianych produktów nie może być krótszy niż 12 miesięcy, licząc od dnia otrzymania towaru przez Zamawiającego.

Zaproponowany przez Zamawiającego termin ważności tj. nie krótszy niż 12 miesięcy, dla produktu leczniczego Polatuzumabum vedotinum jest trudny do spełnienia dla Wykonawcy, ze względu na fakt, iż *Wykonawca X (Zamawiający anonimizuje nazwę wykonawcy)* otrzymuje produkty lecznicze od spółek z grupy kapitałowej według z góry ustalonego harmonogramu dostaw na który ma ograniczony wpływ. W związku z tym Wykonawca nie ma możliwości zmiany harmonogramu dostaw tak aby zagwarantować tak długi termin przydatności produktu.

W związku z powyższym czy Zamawiający wyrazi zgodę na skrócenie terminu ważności do 9 miesięcy od momentu

złożenia zamówienia dla zadania nr 1 pozycj 1, 2?

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na powyższe zmiany.

Pytanie nr 14

Do §2 ust. 3 wzoru umowy.

Prosimy o 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.

Aktualna treść §2 ust. 3 jest na tyle ogólna i nieprecyzyjna, że na jej podstawie wykonawcy nie są w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia w zakresie jego poszczególnych pozycji asortymentowych oraz nie są w stanie dokonać prawidłowej kalkulacji cen na potrzeby składanej oferty.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe zmiany. Ilości zostały ustalone na podstawie bieżącego zapotrzebowania i bieżącego zużycia.

Pytanie nr 15

Do §3 ust. 1 pkt 10) wzoru umowy Prosimy o wykreślenie §3 ust. 1 pkt 10) wzoru umowy obowiązku fragmentu przedłużenia terminu umowy w przypadku niewykorzystania przez Zamawiającego pełnej wartości przedmiotu umowy określonej w §1 ust. 3 przy zachowaniu dotychczasowych cen oraz zapewnienie, że ewentualne przedłużenie okresu obowiązywania umowy, następować będzie po obopólnym wyrażeniu zgody przez strony, w formie aneksu.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe zmiany. Konieczność podpisania obustronnie uzgodnionego aneksu przewiduje § 15.

Pytanie nr 16

Do §4 ust. 11 wzoru umowy:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na skrócenie okresu wypowiedzenia obowiązującego w razie rozwiązania umowy spowodowanego brakiem porozumienia co do zakresu waloryzacji do 1 miesiąca, oraz dodanie zastrzeżenia, że zakres zamówień Zamawiającego dokonywanych w okresie wypowiedzenia nie przekroczy dotychczasowego (od początku trwania niniejszej umowy), średniego miesięcznego poziomu zamówień dla poszczególnego rodzaju asortymentów?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe zmiany.

Pytanie nr 17

Do §7 pkt 2) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie §7 pkt 2, który nakłada obowiązek informowania Zamawiającego o ewentualnych brakach produkcyjnych w terminie przynajmniej do 14 dni roboczych przed wystąpieniem tych braków? Rynek ochrony zdrowia w zakresie dostępności danych produktów jest dynamiczny i zwykle Wykonawca o braku danego produktu dowiaduje się od dostawcy późno, nawet w terminie krótszym niż wskazany w przedmiotowym postanowieniu termin 14 dni przed spodziewanym terminem braków. Ewentualnie, w razie braku zgody na powyższe,

Wykonawca prosi o zmianę poprzez dodanie na końcu tego postanowienia po przecinku części zdania o treści: „o ile otrzymał w ww. terminie powyższą informację od dostawcy leków”. Powyższa zmiana jest partnerskim rozwiązaniem, nakazującym współdziałanie Zamawiającego i Wykonawcy jednak z realnym dookreśleniem faktycznych zdarzeń, w których Wykonawca dowiaduje się o braku produkcyjnym danego produktu często dopiero po złożeniu zamówienia przez Zamawiającego.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe zmiany.

Pytanie nr 18

Do §9 ust. 1 pkt 1) wzoru umowy.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów umowy w §9 ust. 1 pkt 1) poprzez zapis o ewentualnej karze za odstąpienie od umowy w wysokości 10% wartości NIEZREALIZOWANEJ części przedmiotu umowy?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe zmiany.

Pytanie nr 19

Do §10 ust. 2 oraz ust. 5 wzoru umowy:

Prosimy o zmianę treści §10 ust. 2 oraz §10 ust. 5 w taki sposób, aby termin zapłaty obliczany był zawsze od momentu dostawy towaru (tym bardziej, że dostawa każdorazowo zaopatrzona będzie w fakturę VAT) oraz potwierdzającej dostawę faktury VAT, a nie od daty otrzymania poprawnie wystawionej faktury lub ostatniego dokumentu korygującego.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe zmiany.

Pytanie nr 20

Czy w stosunku do Zamawiającego na chwilę obecną aktualizują się przesłanki „niewypłacalności” oraz „zagrożenia niewypłacalnością” w rozumieniu art. 6 ustawy z dnia 15 maja 2015 r. – Prawo restrukturyzacyjne (t. j. Dz. U. 2022 poz. 2309 ze zm.) oraz art. 10 ustawy z dnia 28 lutego 2003 r. – Prawo upadłościowe (t. j. Dz. U. 2022 poz. 1520 ze 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 nie aktualizują się ww. przesłanki.

Pytanie nr 21

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.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe zmiany.

ZMIANA TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

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

W miejsce dotychczasowych załączników:

- Załącznik nr 2.1 – 2.7 Formularze cenowe, wprowadza Załącznik nr 2.1 – 2.7 Formularze cenowe po zmianach (*zmian dokonano wyłącznie w Załączniku nr 2.6 - Formularzu cenowym dla zadania nr 6*)
- Załącznik nr 3 - Wzór umowy, wprowadza Załącznik nr 3 – wzór umowy po zmianach

UWAGA

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

W załączeniu:

- Załącznik nr 2.1 – 2.7 Formularze cenowe po zmianach (*zmian dokonano wyłącznie w Załączniku nr 2.6 - Formularzu cenowym dla zadania nr 6*)
- Załącznik nr 3 – wzór umowy po zmianach

Dyrektor ds. Lecznictwa
Lek. med. Antoni Ciach
(podpis na oryginale)