

Dział Zamówień Publicznych

Kraków, 08.02.2022 r.

tel. 0-12 614 25 32

fax. 0-12 614 34 86

e-mail: [przetargi@szpitaljp2.krakow.pl](mailto:przetargi@szpitaljp2.krakow.pl)

DZ.271.7.59.2022

Krakowski Szpital Specjalistyczny im. Jana Pawła II powiadamia zainteresowane strony, że wpłynęły pytania do postępowania nr DZ.271.7.2022 – Dostawa immunoglobuliny ludzkiej normalnej i innych leków

1. Czy Zamawiający w par. 3.2 zamiast obowiązku wprowadzi prawo do dostarczenia zamiennika? Wykonawca oferuje towary wskazane w ofercie i tylko one są przedmiotem zamówienia publicznego w niniejszym postępowaniu. Zdefiniowanie przedmiotu zamówienia powoduje, że tylko co do niego strony zawierają umowę objętą obowiązkiem dostaw. Wykonawca nie jest w stanie zapewnić, że w każdym przypadku zaofertuje produkt zamienny, tym bardziej, że może się to wiązać z rażąco stratą po stronie Wykonawcy.

**ODPOWIEDŹ: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.**

2. Czy Zamawiający w par. 3.2 wykreśli zdanie drugie? Strony nie zawierają umowy sprzedaży na próbę ani z zastrzeżeniem zwrotu – przedmiotem niniejszego postępowania jest dostawa produktów. Wskutek umowy dostawy własność i wszelkie ryzyka związane z towarem przechodzą na nabywcę. Zapis o możliwości zwrotu zamówionych i przyjętych produktów jest rażąco sprzeczny z naturą stosunku prawnego łączącego strony, a także, z uwagi na przedmiot dostaw (leki) naraża Wykonawcę na rażąco stratę, gdyż produkty te nie będą nadawać się do dalszej odsprzedaży. Ponadto, z uwagi na przeniesienie własności leków w dacie dostawy, czynność ta jest w istocie odsprzedażą hurtową leków na rzecz Dostawcy, do czego Zamawiający nie jest upoważniony.

**ODPOWIEDŹ: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.**

3. Czy Zamawiający wykreśli par. 7.3? ryzyko związane z zakupionym towarem przechodzi na Zamawiającego z chwilą przejścia własności i nie jest możliwa wsteczna obniżka ceny na zakupiony uprzednio towar. Jak wykazuje praktyka, nie istnieje możliwości weryfikacji, czy i które produkty istotnie nie zostały jeszcze zużyte, gdyż stany magazynowe apteki podaje Zamawiający w formie oświadczenia. W skrajnych wypadkach oznacza to konieczność korekty cen za cały dostarczony do czasu obniżki towar; w ten sposób nie da się kalkulować żadnej umowy dostawy, gdyż nie można wykluczyć, że finalnie cały towar okaże się sprzedany po cenie niższej, niż ofertowa. Należy zauważyć, że ten sam mechanizm, to jest zmiana ceny dla produktów kupionych, lecz nieużytych, nie obowiązuje w razie podwyższenia ceny; nie ma uzasadnienia tylko jednostronny przeliczenie na Wykonawcę wstecznych zmian cen zawsze na jego niekorzyść.

**ODPOWIEDŹ: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.**

4. Do treści §3 ust.1 wzoru umowy. Prosimy o dopisanie do wzoru umowy następującej treści: "..., dostawy produktów z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę na nie musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego."

**ODPOWIEDŹ: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.**

5. Do §7 ust.2 wzoru umowy. Wskazujemy, że zapis §7 ust.2 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 §7 ust.2 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.**

6. Wnosimy o wykreślenie z projektu umowy zapisu §3 ust.2 i §7 ust.3, który wg naszej opinii jest niezgodny ze społeczno-gospodarczym celem zawieranej umowy. Powyższy zapis przenosi w całości odpowiedzialność na wykonawcę za leki zakupione i niewykorzystane, refundowane przez NFZ, a których cena może ulec zmianie w wyniku decyzji Ministerstwa Zdrowia. Należy podkreślić, że wykonawca nie ma wpływu na poziom zamówień, wykorzystanie produktów leczniczych przez Zamawiającego jak również na decyzje refundacyjne Ministra Zdrowia.

**ODPOWIEDŹ: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.**

7. Czy w celu miarkowania kar umownych Zamawiający dokona modyfikacji postanowień projektu przyszłej umowy w zakresie zapisów § 5:

a. W razie zwłoki w realizacji zamówienia, Zamawiający może:

- nałożyć na Wykonawcę karę umowną w wysokości 0,5 % wartości brutto części zamówienia, którego zwłoka dotyczy, za każdy dzień zwłoki; jednak nie więcej niż 10 % wartości brutto zamówienia, którego zwłoka dotyczy,

- bez dodatkowego wzywania Wykonawcy, dokonać wykonania zastępczego umowy, tj. zakupu interwencyjnego produktu objętego umową u podmiotu trzeciego po aktualnej cenie rynkowej. Wykonawca zobowiązany jest do pokrycia różnicy pomiędzy wartością zakupu interwencyjnego a wartością wyliczoną na podstawie załącznika do umowy. Naliczenie różnicy zostanie przekazane Wykonawcy w formie noty księgowej wraz z pisemnym uzasadnieniem. Wykonawca zobowiązany jest w terminie 10 dni od daty otrzymania ww. dokumentów do zapłaty tak naliczonych kosztów wykonania zastępczego. Brak zapłaty w powyższym terminie uprawnia Zamawiającego do potrącenia naliczonych kosztów z wynagrodzenia Wykonawcy lub innych wierzytelności przysługujących Wykonawcy.

b. W razie zwłoki w realizacji przez Wykonawcę obowiązku, o którym mowa w § 4 ust. 3 umowy, Zamawiający może naliczyć karę umowną w wysokości 0,5 % wartości brutto części zamówienia, w ramach którego dostarczono wadliwe produkty, za każdy dzień zwłoki, jednak nie więcej niż 10 % wartości brutto zamówienia, którego zwłoka dotyczy.

c. Strony dopuszczają możliwość dochodzenia odszkodowania przewyższającego zastrzeżone kary umowne, na zasadach ogólnych.

d. Łączna maksymalna wysokość kar umownych, których może dochodzić Zamawiający, wynosi 10 % kwoty brutto, o której mowa w § 2 ust. 2 umowy.

**ODPOWIEDŹ: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.**

8. Czy Zamawiający uzupełni projekt umowy o zapis, że na podstawie art. 106n ust. 1 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług udziela Wykonawcy zgody na wystawianie i przesyłanie faktur, duplikatów faktur oraz ich korekt, a także not obciążeniowych i not korygujących w formacie pliku elektronicznego PDF na wskazany przez siebie adres poczty e-mail, ze wskazanych w umowie adresów poczty e-mail Wykonawcy?

**ODPOWIEDŹ: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.**

9. W celu zapewnienia równego traktowania stron umowy i umożliwienia Wykonawcy sprawdzenia zasadności reklamacji wnosimy o wprowadzenie w § 4 ust. 3 projektu umowy 5 dniowego terminu na rozpatrzenie reklamacji.

**ODPOWIEDŹ: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.**

10. Pakiet 6 - Czy w celu minimalizacji kosztów użytkowania Zamawiający wymaga w pakiecie 6 zaoferowania opakowania leku wyposażonego w dwa oddzielne, różnej wielkości sterylne porty nie wymagające dezynfekcji przed pierwszym użyciem?

**ODPOWIEDŹ: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.**

