

COZL/DZP/AK/3411/PN-128/21

Lublin, dnia 30.11.2021 r.

„Dostawa leków onkologicznych na potrzeby pacjentów COZL.”

Działając w oparciu o zapisy art. 135 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. (Dz. U. 2021 r., poz. 1129), informuję, że w niniejszym postępowaniu wpłynęły następujące zapytania:

Pytanie 1:

Dotyczy zapisów umowy § 5 ust. 1

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację zapisu w umowie § 5 ust. 1 na:

„Dostawy produktów leczniczych z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę na nie musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego. W powyższym przypadku Zamawiający zastrzega sobie możliwość zwrotu produktu leczniczego w ciągu 5 dni od daty dostawy oraz udostępni Wykonawcy rejestr warunków przechowywania produktu w aptece od dnia dostawy do dnia zwrotu towaru.”

Zgodnie z obowiązującymi wewnętrznymi procedurami u Wykonawcy, zwrot produktu leczniczego do Wykonawcy możliwy jest w terminie 5 dni kalendarzowych licząc od otrzymania produktu przez Zamawiającego, przy zachowaniu prawidłowych warunków temperaturowych.

W uzasadnionych przypadkach termin ten może być wydłużony maksymalnie do 25 dni kalendarzowych, przy czym maksymalny termin przebywania produktu poza kontrolą Wykonawcy (od momentu wydania produktu z magazynu Wykonawcy do momentu zwrotu do magazynu Wykonawcy) nie może przekraczać 30 dni kalendarzowych.

Zwracane produkty muszą mieć status "aktywny" w systemie PLMVS (KOWAL) Jeśli numery seryjne produktów zwróconych przez klienta zostały już wycofane z bazy, PLMVS to znaczy dokonano tzw. „decommission”, to odwrócenie wycofania numeru seryjnego z bazy PLMVS tzw. „undo-decommission” może być wykonane wyłącznie przez klienta, maksymalnie w ciągu 10 dni od wycofania numeru seryjnego z bazy PLMVS.

Mając na uwadze powyższe, czy Zamawiający wykreśli zapis w umowie § 5 ust. 1 i wyrazi

STARSZY INSPEKTOR
Działu Zamówień Publicznych
Centrum Onkologii Ziemi Lubelskiej
im. św. Jana z Dukli

mgr Anna Kwiatkowska
Anna Kwiatkowska

zgode na wprowadzenie terminów zgodnych z obowiązującymi procedurami Wykonawcy dla części nr 1?

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie 2:

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 przetadunkowych?

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

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza. Zamawiający zmienia zapisy załącznika nr 3 SWZ – Projektowane postanowienia umowy w zakresie § 4 ust. 1. Strony zamienne w załączeniu.

Pytanie 3:

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 produkt leczniczy znajdujący się w zadaniu nr 1 nie jest lekiem na ratunek życia.

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza. Zamawiający zmienia zapisy załącznika nr 3 SWZ – Projektowane postanowienia umowy w zakresie § 4 ust. 3. Strony zamienne w załączeniu.

Pytanie 4:

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 5:

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 6:

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 7:

Do treści §6 ust. 1 lit. c) 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 8:

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 obciąża 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 wyraża zgodę. Zamawiający zmienia zapisy załącznika nr 3 SWZ – Projektowane postanowienia umowy w zakresie § 6 ust. 2. Strony zamienne w załączeniu.

Zmiana Załącznika nr 3 – Projektowane postanowienia umowy – Strony zamienne w załączeniu.

Zmiany wchodzi w życie z dniem podpisania. Pozostałe zapisy SWZ pozostają bez zmian.

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

KIEROWNIK
DZIAŁU ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH
Centrum Onkologii Ziemi Lubelskiej
im. Św. Jana z Dukli
M. Koziej
mgr Marija Koziej

STARSZY INSPEKTOR
Działu Zamówień Publicznych
Centrum Onkologii Ziemi Lubelskiej
im. św. Jana z Dukli

mgr Anna Kwiatkowska

Anna Kwiatkowska