



WSzSL.FZ.381./46/526/2023

Legnica 04.08.2023 r.

Do wszystkich zainteresowanych

**Dotyczy: POSTĘPOWANIA O UDZIELENIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO W TRYBIE PRZETARGU NIEOGRANICZONEGO NA DOSTAWY PRODUKTÓW LECZNICZYCH, PREPARATÓW DO ŻYWIENIA DOJELITOWEGO I POZAJELITOWEGO ORAZ INNYCH PRODUKTÓW FARMACEUTYCZNYCH
znak sprawy: WSzSL/FZ-46/23**

W związku z prośbami o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia w przedmiotowym postępowaniu, działając na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz.U.2022 poz.1710 ze zm), wyjaśniam co następuje:

Pytanie 1.

Dotyczy Części 10

Czy z uwagi na aktualny brak występowania na rynku produktu o statusie leku lub środka spożywczego specjalnego przeznaczenia medycznego w postaci kropli o parametrach określonych w Części 10 (brak kropli probiotycznych o takim statusie) Zamawiający dopuści zaoferowanie produktu o parametrach określonych w SIWZ i statusie suplementu diety?

W odpowiedzi na pytanie: Zamawiający nie wyraża zgody na zaoferowanie produktu o statusie suplementu diety.

Pytanie 2

Czy w celu miarkowania kar umownych Zamawiający dokona modyfikacji postanowień projektu przyszłej umowy w zakresie zapisów § 6 ust. 1:

1. Zamawiającemu przysługują kary umowne:

- a) w wysokości 0,1% wartości netto asortymentu, którego zwłoka dotyczy za każdy dzień zwłoki w stosunku do terminu, o którym mowa w §2 ust. 1 i/lub w § 4 ust 4, jednak nie więcej niż 10% wartości netto asortymentu, którego zwłoka dotyczy
b) w wysokości 100 zł w każdym przypadku dostarczenia asortymentu niezgodnego z umową.

W odpowiedzi na pytanie: Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe propozycje.

Pytanie 3

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 Wykonawcy zgody na wystawianie i przysyłanie 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?

W odpowiedzi na pytanie: Zamawiający nie wyraża zgody. Możliwość przysyłania faktur w formie elektronicznej zapisana została w paragrafie 2 ust. 3 projektu umowy dla Części 1-32 oraz w w paragrafie 2 ust. 2 projektu umowy dla Części 33-69. Pozostała dokumentacja winna być przysyłana, zgodnie z ogólnymi zasadami, do osób uprawnionych lub do Kancelarii Szpitala.

Pytanie 4

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

W odpowiedzi na pytanie: Zamawiający nie wyraża zgody. Terminowość realizacji zamówień oraz reklamacji jest kluczowa dla Zamawiającego z racji wykonywanej działalności oraz specyfiki przedmiotu zamówienia.

Pytanie 5

Dotyczy części 10. Czy Zamawiający dopuści preparat o kategorii rejestracji: suplement diety?

W odpowiedzi na pytanie: Zamawiający nie wyraża zgody na zaoferowanie produktu o kategorii rejestracji: suplement diety.

Pytanie 6

Dotyczy części 58. Czy Zamawiający dopuści zmianę postaci z ampułki na fiolkę?

W odpowiedzi na pytanie: Zamawiający wyraża zgodę na zaoferowanie w Części 58 produktu w postaci fiołki.

Pytanie 7

Dotyczy części 5. Czy Zamawiający dopuści zmianę postaci z butelki na worek?

W odpowiedzi na pytanie: Zamawiający wyraża zgodę na zaoferowanie w Części 5 produktu w postaci worka.



Dot. wzoru umowy dotyczącej części 1-32 oraz 50-69:

Pytanie 8

Do §4 ust. 6 wzoru umowy. Prosimy o dodanie słów zgodnych z art. 552 k.c.: "... z wyłączeniem powołania się na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru Kupującemu."

W odpowiedzi na pytanie: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 9

Do §5a ust. 5 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na podniesienie maksymalnego poziomu wartości zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza do łącznie 15% w stosunku do wartości całkowitego wynagrodzenia brutto określonego w §3 umowy? Wyjaśniamy, że możliwość taka została przewidziana w art. 48 ust. 1 zdanie wspólne in fine ustawy z dnia 7 października 2022 r. o zmianie niektórych ustaw w celu uproszczenia procedur administracyjnych dla obywateli i przedsiębiorców (Dz. U. z 2022 r. poz. 2185).

W odpowiedzi na pytanie: Przedmiotowy przepis dotyczy umowy w sprawie zamówienia publicznego, zawartej przed dniem wejścia w życie niniejszej ww. ustawy i będącej w toku.

Pytanie 10

Do §6 ust. 1 pkt 4) wzoru umowy. Prosimy o wykreślenie zapisu dotyczącego kary zastrzeżonej w §6 ust. 1 pkt 4) za dostawę asortymentu niezgodnego z umową, gdyż Zamawiający w §6 ust. 1 pkt 1) wzoru umowy przewidział już karę umowną za zwłokę w realizacji reklamacji w przypadku stwierdzenia braków ilościowych lub wad jakościowych asortymentu.

W odpowiedzi na pytanie: Zamawiający nie wyraża zgody.

dot. wzoru umowy dotyczącej części 33-49 (import docelowy):

Pytanie 11

Do §4 ust. 6 wzoru umowy. Prosimy o dodanie słów zgodnych z art. 552 k.c.: "... z wyłączeniem powołania się na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru Kupującemu."

W odpowiedzi na pytanie: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 12

Do §6 ust. 1 lit. b wzoru umowy. Prosimy o wykreślenie zapisu dotyczącego kary zastrzeżonej w §6 ust. 1 pkt 4) za dostawę asortymentu niezgodnego z umową, gdyż Zamawiający w §6 ust. 1 pkt 1) wzoru umowy przewidział już karę umowną za zwłokę w realizacji reklamacji w przypadku stwierdzenia braków ilościowych lub wad jakościowych asortymentu.

W odpowiedzi na pytanie: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 13

Wnosimy o zmianę wzoru umowy poprzez dodanie wymaganego postanowienia zakładającego waloryzację wynagrodzenia Wykonawcy w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia, ze wskazaniem:

- 1) poziomu zmiany ceny materiałów lub kosztów, uprawniających strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia, oraz początkowego terminu ustalenia zmiany wynagrodzenia,
- 2) sposobu ustalania zmiany wynagrodzenia,
- 3) sposobu określenia wpływu zmiany ceny materiałów lub kosztów na koszt wykonania zamówienia, oraz okresów, w których może następować zmiana wynagrodzenia wykonawcy,
- 4) maksymalnej wartości zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza zamawiający w efekcie zastosowania postanowień o zasadach wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia

- wraz z określeniem procedury dokonania ww. zmiany, albowiem postanowienie to stanowi obligatoryjny element umowy zawieranej na okres przekraczający 6 miesięcy według art. 439 ustawy – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2022 poz. 1710 ze zm.).

W odpowiedzi na pytanie: Zamawiający wypełnił dyspozycję uPzp, jest nią treść §5A projektu umowy.

Pytanie 14

Dodatkowo prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy, zarówno Wykonawca jaki i Zamawiający nabędą uprawnienie do rozwiązania w tej części umowy, za porozumieniem stron, z zachowaniem jednomiesięcznego okresu wypowiedzenia, bez obowiązku ponoszenia z tego tytułu kar umownych.

Uzasadniając treść powyższego pytania wskazujemy, że art. 439 PZP w znowelizowanym brzmieniu nakłada na Zamawiającego obowiązek określania w umowie, której przedmiotem są roboty budowlane, dostawy lub usługi, zawartej na okres dłuższy niż 6



miesiący, postanowień dotyczących zasad wprowadzenia zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy w przypadku zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia. W konsekwencji, brak zamieszczenia ww. klauzuli waloryzacyjnej w treści umowy uznać należy za naruszenie przez Zamawiającego przepisów ustawy.

Mając na uwadze, że wskazana umowa będzie zawierana z Wykonawcą na okres 24 miesięcy, z możliwością przedłużenia terminu jej obowiązywania o 6 miesięcy, istotnym jest odzwierciedlenie zmian ekonomicznych, które mogą następować w czasie realizacji umowy, a niewątpliwym jest, że koszty nabycia produktów od dostawców jak i koszty realizacji usługi do zamawiającego będą podlegać zmianie. W konsekwencji, waloryzacja wynagrodzenia Wykonawcy przyczyniłaby się do zachowania równowagi finansowej oraz oddawałaby rzeczywiste realia kosztów wykonania danego zamówienia publicznego jak i byłaby odzwierciedleniem zasady uczciwości kupieckiej w realiach zawieranej umowy.

Ponadto, wskazujemy, że zgodnie z ugruntowanym w orzecznictwie oraz doktrynie stanowiskiem – samo zamieszczenie w umowie przetargowej postanowienia waloryzacyjnego nie może sprowadzać się jedynie do formalnego wypełnienia obowiązku jego zawarcia w umowie, lecz powinno pozwalać na rzeczywiste jego zastosowanie podczas realizacji zamówienia (vide: M. Jaworska, Prawo Zamówień publicznych. Komentarz, red. M. Jaworska, D. Grześkowiak-Stojek, J. Jarnicka, A. Matusiak, wyd. 4, 2022). Co za tym idzie, Zamawiający winien tak ukształtować treść klauzuli waloryzacyjnej, aby zapewnić równowagę stron stosunku umownego w zamówieniach publicznych, ekwiwalentność ich świadczeń oraz równomierne rozłożenie ryzyka kontraktowego (vide: wyrok KIO z dnia 6 lipca 2022 r., sygn. akt: KIO 1564/22). Tym samym wykonanie obowiązku z art. 439 PZP powinno odbywać się z uwzględnieniem specyfiki danego przedmiotu zamówienia.

W odpowiedzi na pytanie: Zapisy §5A są obligatoryjne dla stron przyszłej umowy.

Pytania do projektu umowy dot. Części od 1 do 32 oraz 50 do 69

Pytanie 15

dot. § 2 ust. 1 umowy

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie zapisu:

Zamówienia będą składane do godziny 13:00. Zamówienia złożone po godzinie 13:00 należy traktować jako złożone w kolejnym dniu roboczym.

W odpowiedzi na pytanie: : Zamawiający nie wyraża zgody i podtrzymuje dotychczasowe zapisy SWZ.

Pytanie 16

dot. § 4 ust. 3 umowy

Czy Zamawiający w § 4 ust. 3 projektu umowy wydłuży termin do rozpatrzenia reklamacji przez Wykonawcę do 14 dni roboczych? Zgłoszona reklamacja wymaga rozpatrzenia

z uwzględnieniem np. wyjaśnień firmy kurierskiej dostarczającej towar bądź zbadania jakościowo wadliwego towaru, a następnie (przy uwzględnieniu reklamacji) jego dostarczenia. Wykonanie tego w krótszym czasie jest niemożliwe.

W odpowiedzi na pytanie: Zamawiający nie wyraża zgody. Terminowość realizacji zamówień oraz reklamacji jest kluczowa dla Zamawiającego z racji wykonywanej działalności oraz specyfiki przedmiotu zamówienia.

Pytanie 17

dot. § 6 ustęp 1 umowy

Dotyczy § 6 ustęp 1 umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wskazanie jako podstawy do ustalenia wysokości kary umownej wartość niezrealizowanej części umowy?

W przypadku zrealizowania zgodnie z umową znacznej części zamówienia, kara naliczana od całości umowy jest wyraźnie zawyżona.

W odpowiedzi na pytanie: Zamawiający nie wyraża zgody. Zapis stanowi gwarant należycie wykonanej umowy przez Wykonawcę. Przed naliczeniem wygórowanych kar zabezpiecza Wykonawcę par. 6 ust. 3 umowy.

Pytanie 18

dot. § 6 ustęp 1 pkt 4 umowy

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie kar umownych i ustali minimalną wartość zapłaty w kwocie 50,00 zł. Kara w wysokości 200,00 zł za każdy dzień opóźnienia

w przypadku dostaw i usług o niskiej wartości jest nieproporcjonalnie wysoka.

W odpowiedzi na pytanie: Zamawiający nie wyraża zgody. Zapis stanowi gwarant należycie wykonanej umowy przez Wykonawcę. Przed naliczeniem wygórowanych kar zabezpiecza Wykonawcę par. 6 ust. 3 umowy.

Pytanie 19

Czy zamawiający w Rozdział II. Produkty lecznicze nieposiadające rejestracji na terenie RP (Import docelowy lub czasowe dopuszczenie do obrotu) pozycja 45 dopuści jedyny zarejestrowany i dopuszczony do obrotu Metylenblau - Błękit Metylenowy na Polskim rynku o nazwie handlowej ProveDye 10 mg w 2 ml x 5 ampulek Stosowany w chirurgii jako kontrast zgodnie z oczekiwaniem zamawiającego - wizualizacja węzłów chłonnych wartowniczych (SLN) w chirurgii onkologicznej.

Wizualizacja wartowniczych węzłów chłonnych w czerniaku,



Wizualizacja węzłów chłonnych wartowniczych w raku endometrium lub szyjki macicy
Wizualizacja węzłów chłonnych wartowniczych w raku piersi

Dodatkowo;

Chirurgia

Wizualizacja wycieków z pęcherza

Wytyczenie torbieli

Nakreślenie zatoki pilonidalnej

Chirurgia piersi

Wizualizacja podczas endoskopii przezskórnej w chirurgii piersi (wytyczenie linii szwu)

Wizualizacja wydzieliny z brodawki

Wizualizacja węzłów chłonnych wartowniczych

Urologia

Wytyczenie dróg przetoki (pochwowo / maciczno-pęcherzykowa lub okrężniczo-pęcherzowa)

Wycieki moczowodu i wizualizacja zespolenia

Kontrola drożności jajowodów (chromopertubacja)

Identyfikacja jamy nerkowej podczas operacji nerek

Gastrologia

Wizualizacja wycieku okrężnicy i żółci

Wizualizacja wycieku z żołądka i trzustki

Wytyczenie przetoki odbytu

Endokrynologia

Wizualizacja przytarczyc

Wizualizacja przeszczepu powięzi skroniowej

Wizualizacja przecieku tchawiczo-przelykowego / Wytyczenie przetoki tchawiczo-przelykowej

Endoskopia

Rozwiązanie do podnoszenia polipów

Podkreśla wady błony śluzowej i zaznacza marginesy guza (chromoendoskopia)

W odpowiedzi na pytanie: Zamawiający nie wyraża zgody na produkt opisany powyżej, ponieważ wymaga preparatu błękitu patentowego zatwierdzonego w jednostce Zamawiającego przez Komitet Terapeutyczny.

Uwaga:

Odpowiedzi udzielone przez Zamawiającego są wiążące dla wszystkich Wykonawców.

Z poważaniem,

DYREKTOR
Wojewódzkiego Szpitala Specjalistycznego
w Legnicy

Anna Płotnicka-Mieloch