

**Wykonawcy biorący udział w postępowaniu**

**Dotyczy postępowania**

**„Dostawa radioizotopów i radiofarmaceutyków”** Znak sprawy: ZP/65/ZCO/2023

Działając zgodnie z art. 135 ust. 1 oraz 137 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych Zamawiający informuje o zmianie treści SWZ.

**Zestaw pytań nr 2 – pytania do umowy**

**Pytanie nr 1**

§ 2 ust. 9 w związku z brakiem zgody na skrócenie terminie ważności, informujemy, że nie złożymy oferty na zestaw DMSA, którego termin ważności wynosi 6 miesięcy od daty produkcji, chyba, że Zamawiający wyrazi zgodę na termin 3-miesięczny.

**Odpowiedź:**

Zamawiający modyfikuje treść § 2 ust. 9 wzoru umowy na następującą:

„Wykonawca zobowiązany jest dostarczać Towar posiadający termin przydatności do użycia nie krótszy niż 6 miesięcy licząc od daty dostawy (za wyjątkiem DMSA, dla którego termin przydatności do użycia nie może być krótszy niż 3 miesiące licząc od daty dostawy). Dostawy produktów z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę na nie musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego. Zamawiający zastrzega możliwość zwrotu takich produktów. – **dotyczy Pakietu nr 2, 3 i 5.**”

**Pytanie nr 2**

§ 6 ust.11 - zgodnie z naszą informacją, Wykonawca umieszcza na fakturze numer zgody MZ na import docelowy, więc spełnia ten warunek, w ramach doprecyzowanie zapisu, prosimy o wprowadzanie zmiany, zamiast „import docelowy” zapis „numer nadany przez Ministrowo Zdrowia na import docelowy” i tylko ten numer zaczynający się od MZ będzie się pojawiał na fakturze. System fakturowania u Wykonawcy nie pozwala na wprowadzanie dodatkowych zapisów, jest to ujednolicony zapis dla wszystkich Zamawiających.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody. Zamawiający oczekiwać stosownej adnotacji w treści faktury VAT lub załącznika do faktury np. dokumentu „wz”.

**Pytanie nr 3**

W związku z brakiem zgody na zmianę zapisu § 9 ust. 2 a i b i w naszym rozumieniu rażąco wysokimi karami umownymi, które naruszają w sposób zasadniczy równowagę Stron umowy, wnosimy o zmiany następujące:

W§ 9 ust. 1 pkt b) - „20%” wartości pozostałej do realizacji części umowy

W § 9 ust.2 - „20%” wartości pozostałej do realizacji części umowy

W § 9 ust.2a - wnosimy o zmianę „jednorazowa” na „trzykrotna”

§ 9 ust. 2b - z uwagi na zaakceptowane zmiany w § 7 ust.1 wnosimy o wydłużenie terminu do 7 dni roboczych w przypadku towaru produkcji POLATOM i 14 dni w przypadku towaru sprowadzanego z zagranicy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający modyfikuje treść § 9 ust. 1 pkt b) na następującą:

„w wysokości 20 % wynagrodzenia brutto niezrealizowanej części umowy - w przypadku odstąpienia przez Zamawiającego od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.”

Zamawiający modyfikuje treść § 9 ust.2 na następującą:

„Zamawiający ma prawo odstąpić od umowy, bez konieczności uprzedniego wzywania Wykonawcy do należytej realizacji umowy, i naliczyć karę umowną w wysokości 20 % wynagrodzenia brutto niezrealizowanej części umowy, o której mowa w ust. 1 lit. b powyżej, w przypadkach, gdy (...)”.

W zakresie treści § 9 ust.2a, Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę. Funkcję ochronną dla wykonawcy pełni wskazany maksymalny termin zwłoki.

Zamawiający modyfikuje treść § 9 ust. 2b, zgodnie z wprowadzonymi zmianami § 7 ust.1, na następującą:

„Wykonawca na wezwanie Zamawiającego nie wymieni wadliwego Towaru w terminie 5 dni roboczych w przypadku towaru produkcji krajowej i 14 dni w przypadku towaru sprowadzanego z zagranicy od uznania reklamacji.”

**Zestaw pytań nr 3**

**Pytanie nr 1**

1. Z uwagi na to, że umowa zawierana będzie na okres 12 miesięcy z możliwością jej przedłużenia aż o kolejne 3 miesiące, zgodnie z art. 436 pkt 4) PZP prosimy o uzupełnienie wzoru umowy o jego obligatoryjne elementy takie jak:

a. określenie zasad wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia w przypadku zmiany stawki podatku od towarów i usług oraz podatku akcyzowego oraz

b. określenie zasad wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia w przypadku zmiany wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę, zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub ubezpieczenie zdrowotne, zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych (Dz. U. z 2020 r. poz. 1342 oraz z 2022 r. poz. 1079).

**Odpowiedź:**

Zamawiający tego typu postanowienia załącza dopiero do treści ewentualnego aneksu.

**Pytanie nr 2**

Do §3 ust. 4 lit. c) wzoru umowy: Prosimy o zmianę miejsca dostawy przedmiotu umowy dla zadania nr 3 w taki sposób, aby następowała ona w tym zakresie wyłącznie do pomieszczeń apteki szpitalnej Zamawiającego. Jednocześnie wyjaśniamy, że NANOKOLOID typu NanoScan nie zawiera otwartych źródeł promieniowania, nie jest zatem uznawany za materiał radioaktywny, w konsekwencji czego jego dostawa nie odbywa się w reżimie określonym przez Prawo atomowe (czyli na przykład do dedykowanych pomieszczeń Zakładu Medycyny Nuklearnej Zamawiającego), a co za tym idzie podlega ogólnym regułom określonym przez Prawo farmaceutyczne i DPD. Dostawa takich produktów do podmiotu leczniczego, analogicznie jak wszystkich innych produktów leczniczych, może być prowadzona wyłącznie do pomieszczeń apteki szpitalnej. Prosimy również aby jego dostawa następowała w ciągu 1 dnia roboczego od zamówienia.

**Odpowiedź:**

Zamawiający modyfikuje treść §3 ust. 4 lit. c) poprzez wykreślenie z niego Pakietu nr 3.

Zamawiający modyfikuje treść §3 ust. 4 poprzez dodanie lit. d) o treści:

„d) Wykonawca przekazuje towar własnymi środkami transportu do Zamawiającego – Apteka Szpitala, w zakresie **pakietu nr 3 dostawa w ciągu jednego dnia roboczego od zamówienia**. W przypadku przesunięć dostaw wymagane jest wcześniejsze powiadomienie telefoniczne oraz pisemne drogą elektroniczną .....lub faxem pod nr tel. ....”

**Pytanie nr 3**

Do §5 ust. 1 wzoru umowy: Czy Zamawiający odstąpi od wymogu wystawiania dokumentu protokołu odbioru? Jednocześnie zapewniamy, że dołączana do każdorazowej dostawy faktura VAT spełniać będzie wymogi dla dokumentu przekazania produktu leczniczego, a tym samym zawierała będzie między innymi takie informacje jak numer serii czy data ważności dostarczonego przedmiotu umowy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający modyfikuje treść §5 ust. 1 wzoru umowy poprzez wykreślenie zdania drugiego o treści: „Protokoły odbioru stanowią podstawę wystawienia faktur VAT przez Wykonawcę za poszczególne dostawy częściowe.”

**Pytanie nr 4**

Do §5 ust. 4 lit. a) wzoru umowy: Z uwagi na to, że ewentualna waloryzacja dokonywana będzie za półrocze poprzedzające złożenie wniosku, w stosunku do wskaźnika za półrocze, w którym została zawarta umowa (przy pierwszej waloryzacji) oraz w stosunku do wskaźnika za półrocze, w którym nastąpiła ostatnia waloryzacja (przy kolejnych waloryzacjach), czy Zamawiający wyrazi zgodę aby konsekwentnie dokonywana była w oparciu o półroczny (zamiast kwartalnego) wskaźnik wzrostu cen towarów i usług konsumpcyjnych ogłaszany w komunikacie przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany.

**Pytanie nr 5**

Do §5 ust. 4 lit. h) wzoru umowy. Prosimy o zmianę brzmienia tego zapisu w taki sposób, aby w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o postanowienia §5 ust. 4 wzoru umowy, zarówno Wykonawca jak i Zamawiający nabydą uprawnienie do rozwiązania w tej części umowy za porozumieniem stron, z zachowaniem jednomiesięcznego okresu wypowiedzenia, bez obowiązku ponoszenia z tego tytułu kar umownych

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody ze względu na wewnętrzną sprzeczność proponowanego postanowienia. Porozumienie stron wymaga zgody, natomiast później mowa o prawie wypowiedzenia czyli jednostronnej czynności.

**Pytanie nr 6**

Do §8 ust. 5 lit. g), i) wzoru umowy. Prosimy o informację, czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy oraz braku możliwości dostarczenia zamiennika produktu w cenie przetargowej (bo np. będzie to groziło rażąco stratą dla Wykonawcy), Zamawiający wyrazi zgodę na sprzedaż w cenie zbliżonej do rynkowej lub wyłączenie tego produktu z umowy bez konieczności ponoszenia kary przez Wykonawcę?

**Odpowiedź:**

Brak możliwości dostarczenia produktu bez rażącej straty dla wykonawcy powoduje, że naliczenie kar jest niezasadne, natomiast z uwagi na dyscyplinę finansów budżetowych nie można wyrazić zgody na dostawę za cenę rynkową, która jest nieznana.

**Pytanie nr 7**

Do §9 ust. 1 lit. b) oraz ust. 2 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na naliczanie ewentualnej kary umownej za odstąpienie od umowy w wysokości 10% wartości brutto NIEZREALIZOWANEJ części umowy?

**Odpowiedź:**

Patrz odpowiedź na pytanie nr 3 w zestawie pytań nr 2.

**Pytanie nr 8**

Do §9 ust. 3 wzoru umowy: Prosimy o zmianę i dodanie słów: „pod warunkiem, że potrącana kara umowna będzie miała charakter bezsporny oraz wymagalny, a możliwość jej potrącenia będzie uzasadniona aktualnymi oraz powszechnie obowiązującymi normami prawnymi.”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgodny na proponowane zmiany.

**Zestaw pytań nr 4**

**Pytanie nr 1**

Prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający dokona modyfikacji zapisu **§ 9 ust. 2 wzoru Umowy** (zał. nr 3 do SWZ) poprzez wprowadzenie wymogu „uprzedniego wezwania Wykonawcy do należytej realizacji umowy i wyznaczeniu mu adekwatnego terminu” przed wypowiedzeniem przez Zamawiającego od umowy (sankcjonowanego karą umowną). Zapis taki pozwoli na uniknięcie sytuacji w której zwykle „przeoczenie” przez Zamawiającego danego terminu pozwoli na wypowiedzenie przez Zamawiającego całej Umowy i zagwarantuje pewność obrotu między stronami.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgodny na proponowane zmiany.

**Pytanie nr 2**

Prosimy o usunięcie zapisu **§ 9 ust. 1 lit. d) wzoru Umowy**, z uwagi na niezasadność i rażące wygórowanie kary umownej w nim zawartej. Żądanie kary umownej w wysokości należnego wynagrodzenia brutto w zakresie danej faktury, jedynie z uwagi na podanie na niej przez wykonawcę innego rachunku bankowego niż przewidziano w umowie, nie ma jakiegokolwiek racjonalnego uzasadnienia prawnego ani ekonomicznego. Kara taka byłaby także rażąco wygórowana, oderwana od ewentualnej szkody Zamawiającego. Jak podkreśla się w orzecznictwie i doktrynie (por. m. in. wyrok KIO z 25 czerwca 2010 r., sygn. akt: KIO 1123/10), kara umowna nie może mieć charakteru dowolnego i być traktowana jako ubezpieczenie zamawiającego. O karze rażąco wygórowanej można mówić, w sytuacji, gdy wysokość kar stanowi przyczynek dla zamawiającego do wzbogacenia się.

**Odpowiedź:**

Zastrzeżenie kary na wskazaną okoliczność jest zasadne. Zamawiający modyfikuje treść § 9 ust. 1 lit. d) wzoru umowy na następującą:

„Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną za naruszenie obowiązku zbieżności numeru rachunku bankowego zawartego w § 6 ust. 4, w wystawianych przez Wykonawcę fakturach VAT oraz w wykazie podmiotów, o którym mowa w art. 96b ust. 1 ustawy o podatku od towarów i usług – w wysokości 20% kwoty brutto każdej z faktur VAT, na której widnieje rachunek bankowy inny, niż określony w § 6 ust. 4.”

Kierownik Zamawiającego

.....