



Szp/ZP -445/ 92 /2022

Wrocław, dnia 10.02.2023 r.

INFORMACJA NR 1 DLA WYKONAWCÓW

Dyrektor Wojewódzkiego Szpitala Specjalistycznego we Wrocławiu przy ul. Kamieńskiego 73 a zgodnie z art. 135 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm.) jako kierownik Zamawiającego przekazuje treść zapytań oraz wyjaśnienia do postępowania pn.: „**DOSTAWA LEKÓW STOSOWANYCH W PROGRAMACH LEKOWYCH** „

Pytanie nr 1

Czy Zamawiający w par. 3.6 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 zaoferuje produkt zamienny, tym bardziej, że może się to wiązać z rażąco strata po stronie Wykonawcy.

Odpowiedź: *Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ w zakresie objętym zapytaniem Wykonawcy.*

Pytanie nr 2

Czy Zamawiający wykreśli w par. 3.7 zapis o numerze zamówienia umieszczanym na fakturze? Wygenerowanie tego zapisu w systemie wymaga indywidualnej ingerencji, nie jest możliwe systemowo, co komplikuje i utrudnia obsługę księgową transakcji.

Odpowiedź: *Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ w zakresie objętym zapytaniem Wykonawcy.*

Pytanie nr 3

Czy Zamawiający w par. 15 wpisze opcję dodatkowego zakupu jako dodatkowo maksimum 20% wartości umowy? Wykonawca nie może być związany postanowieniami umowy w zakresie sprzedaży wolumenu większego o dowolny procent, przy niezmienionej cenie towaru; nie jest w takim wypadku możliwe skalkulowanie racjonalnej ceny produktów, a także nie można wykluczyć, że produkt nie będzie dostępny w takiej ilości (np. wskutek zaprzestania produkcji).

Odpowiedź: *Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ w zakresie objętym zapytaniem Wykonawcy.*

Pytanie nr 4 dotyczy Pakietu nr 7 poz. 1-3

Czy Zamawiający wyraża zgodę na złożenie oferty na lek pakowany po 4 ampulkostrzykawki? Jeśli tak, to czy w pozycji 2 należy zaokrąglić ilość zaoferowanych opakowań do 13 czy zaoferować zgodnie z wyliczeniem matematycznym 12,5 opakowania?

Oraz czy w pozycji:

- 1 Zamawiający wyraża zgodę na złożenie oferty na lek Tullex 15 mg amp. strz. o poj. 0,4 ml x 4 sztuki
- 2 Zamawiający wyraża zgodę na złożenie oferty na lek Tullex 17,5 mg amp. strz. o poj. 0,467 ml x 4 sztuki
- 3 Zamawiający wyraża zgodę na złożenie oferty na lek Tullex 20 mg amp. strz. o poj. 0,533 ml x 4 sztuki

Odpowiedź: *Zamawiający dopuszcza opak. x 4 amp-strzyk i wymaga wyliczenia matematycznego tj. 12,5 opak w poz. 2 (aby potem móc porównywać oferty)*



Pytanie nr 5

Do §3 ust. 1 wzoru umowy: Skoro Zamawiający przewiduje dostawy sukcesywne, zgodne z bieżącym zapotrzebowaniem, czyli nie przewiduje konieczności dłuższego przechowywania zamówionych produktów w magazynie apteki szpitalnej, to dlaczego wyznacza warunek 12-miesięcznego okresu ważności zamówionych towarów? Wskazujemy przy tym, że zgodnie z Prawem farmaceutycznym produkty lecznicze do ostatniego dnia terminu ważności są pełnowartościowe i dopuszczone do obrotu. W związku z powyższym prosimy o dopisanie do §3 ust. 1 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 w zakresie objętym zapytaniem Wykonawcy.*

Pytanie nr 6

Do §13 ust. 7 wzoru umowy: Czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy i braku możliwości dostarczenia zamiennika produktu w cenie przetargowej (bo np. będzie to groziło rażącą 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: *Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ w zakresie objętym zapytaniem Wykonawcy.*

Jednocześnie, zwracamy się z prośbą o dopuszczenie możliwości dostawy równoważnika, również w przypadku, niezależnej od Wykonawcy, czasowej niedostępności produktu leczniczego w obrocie.

Odpowiedź: *Zamawiający dopuszcza powyższe*

Pytanie nr 7

Do §13 ust. 9 pkt 1) wzoru umowy: Prosimy o zmianę treści §13 ust. 9 pkt 1) wzoru umowy poprzez usunięcie postanowienia ustanawiającego, że poziom zmiany ceny kosztów uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia ustala się w następujący sposób: materiały lub koszty dostawy muszą wzrosnąć lub obniżyć się o 10% w skali 3 miesięcy, poprzez zastąpienie go postanowieniem przewidującym, że wartość ww. poziomu zmiany cen wyniesie 5%, albowiem ww. postanowienie narusza zasadę ekwiwalentności świadczeń stron oraz postulat równomiernego rozłożenia ryzyka kontraktowego. Uzasadniając powyższe w pierwszej kolejności wskazać należy, że §13 ust. 9 pkt 1) wzoru umowy, ustanawiający poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia na 10%, w żadnym stopniu nie zapewnia ekwiwalentności świadczeń stron umowy oraz nie niweluje ryzyk związanych ze zmianą kosztów wykonania zamówienia publicznego, co przy aktualnym poziomie inflacji nieuchronnie prowadzi do uznania, że narusza on istotę waloryzacji, zasady uczciwej konkurencji oraz postulat równego traktowania stron stosunku zobowiązaniowego. Przy obecnym kształcie ww. postanowienia Wykonawca musi zatem z góry założyć, że w przypadku wzrostu kosztów realizacji umowy np. o 9% (co stanowi dużą wartość, zwłaszcza uwzględniając niskie marże w zamówieniach publicznych) jego wynagrodzenie nie zostanie zwiększone. Tak znaczne ograniczenie możliwości waloryzacji wynagrodzenia w umowie jest przejawem nadużycia przez Zamawiającego dominującej pozycji w postępowaniu, w związku z czym kwestionowane postanowienie winno zostać zmienione w zaproponowany sposób.

Odpowiedź: *Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ w zakresie objętym zapytaniem Wykonawcy*

Pytanie nr 8 – dotyczy Pakietu nr 5

Do §13 ust. 9 wzoru umowy: Prosimy o wyjaśnienie poniższych niejasności wynikających ze sporządzonej przez Zamawiającego klauzuli waloryzacyjnej:



a. Z jednej strony, w §13 ust. 9 pkt 2) w zdaniu ostatnim Zamawiający podaje, że „Zmiana wynagrodzenia Wykonawcy może nastąpić po upływie sześciu miesięcy trwania umowy.”, a w §13 ust. 9 pkt 4) tiret trzecim, że „zmiana wynagrodzenia Wykonawcy [...] nie może nastąpić wcześniej niż przed upływem 3 miesięcy od daty zawarcia umowy [...]”. Prosimy więc o doprecyzowanie czy Wykonawca nabędzie uprawnienie do złożenia wniosku w sprawie dokonania waloryzacji wynagrodzenia po 3 czy po 6 miesiącach obowiązywania umowy?

b. Z treści §13 ust. 9 pkt 2) wynika, że „Zmiana wynagrodzenia Wykonawcy, nie może przekroczyć 20% wynagrodzenia Wykonawcy zawartego w ofercie.” natomiast z treści §13 ust. 9 pkt 5), że „maksymalna wartość zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza Zamawiający w efekcie zastosowania postanowień o zasadach wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia wynosi 5% ceny ofertowej przez Wykonawcę.”. Nie jest więc jednoznaczne, jaką ostatecznie wysokość zmiany wynagrodzenia Wykonawcy Zamawiający dopuszcza.

Odpowiedź do punktów a i b : Zamawiający modyfikuje zapisy umowy, jednocześnie załącza poprawny Załącznik nr 2 – projekt umowy do niniejszej informacji.

Było:

§ 13
ZMIANY UMOWY

...

9. *Ustala się następujące zasady wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy, w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia:*
- 1) *poziom zmiany ceny kosztów uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia ustala się w następujący sposób: materiały lub koszty dostawy muszą wzrosnąć lub obniżyć się o 10% w skali 3 miesięcy;*
 - 2) *w przypadku zmiany cen materiałów niezbędnych do realizacji umowy o 10% w skali jednego roku kalendarzowego, ustalonej na podstawie średniorocznych wskaźników cen towarów i usług konsumpcyjnych ogłaszanego przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego w Monitorze Polskim, Strony dokonają odpowiednio zwiększenia lub zmniejszenia wynagrodzenia Wykonawcy. Zmiana wynagrodzenia Wykonawcy może nastąpić po upływie sześciu miesięcy trwania umowy. Zmiana wynagrodzenia Wykonawcy, nie może przekroczyć 20% wynagrodzenia Wykonawcy zawartego w ofercie;*
 - 3) *początkowy termin ustalenia zmiany wynagrodzenia to data zawarcia umowy lub jeżeli umowa została zawarta po upływie 180 dni od dnia upływu terminu składania ofert, początkowym terminem ustalenia zmiany wynagrodzenia jest dzień otwarcia ofert;*
 - 4) *zmiana wynagrodzenia dokonana zostanie w następujący sposób:*
 - *przez wskazanie podstawy, w szczególności wykazu rodzajów materiałów lub kosztów, w przypadku których zmiana ceny uprawnia strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia;*
 - *przez określenie procentowego wpływu zmiany ceny materiałów lub kosztów na koszt wykonania zamówienia*
 - *zmiana wynagrodzenia Wykonawcy może nastąpić po przedstawieniu Zamawiającemu szczegółowego procentowego wpływu zmiany ceny materiałów lub kosztów na koszt wykonania zamówienia i nie może nastąpić wcześniej niż przed upływem 3 miesięcy od daty zawarcia umowy lub jeżeli umowa została zawarta po upływie 180 dni od terminu składania ofert po upływie 3 miesięcy od dnia otwarcia ofert;*
 - 5) *maksymalna wartość zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza Zamawiający w efekcie zastosowania postanowień o zasadach wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia wynosi 5% ceny ofertowej przez Wykonawcę*



Jest:

§ 13
ZMIANY UMOWY

...

9. Ustala się następujące zasady wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy, w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia:

- 1) poziom zmiany ceny kosztów uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia ustala się w następujący sposób: materiały lub koszty dostawy muszą wzrosnąć lub obniżyć się o 10% w skali 3 miesięcy;
- 2) w przypadku zmiany cen materiałów niezbędnych do realizacji umowy o 10% w skali jednego roku kalendarzowego, ustalonej na podstawie średniorocznych wskaźników cen towarów i usług konsumpcyjnych ogłaszanego przez Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego w Monitorze Polskim, Strony dokonają odpowiednio zwiększenia lub zmniejszenia wynagrodzenia Wykonawcy. Zmiana wynagrodzenia Wykonawcy może nastąpić po upływie sześciu miesięcy trwania umowy. Zmiana wynagrodzenia Wykonawcy, nie może przekroczyć 20% wynagrodzenia Wykonawcy zawartego w ofercie;
- 3) początkowy termin ustalenia zmiany wynagrodzenia to data zawarcia umowy lub jeżeli umowa została zawarta po upływie 180 dni od dnia upływu terminu składania ofert, początkowym terminem ustalenia zmiany wynagrodzenia jest dzień otwarcia ofert;
- 4) zmiana wynagrodzenia dokonana zostanie w następujący sposób:
 - przez wskazanie podstawy, w szczególności wykazu rodzajów materiałów lub kosztów, w przypadku których zmiana ceny uprawnia strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia;
 - przez określenie procentowego wpływu zmiany ceny materiałów lub kosztów na koszt wykonania zamówienia

Postulujemy przy tym o zmianę wskazanych postanowień poprzez podniesienie maksymalnego poziomu wartości zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza do łącznie 50% w stosunku do wartości całkowitego wynagrodzenia brutto. Wyjaśniamy, że możliwość taka została przewidziana w art. 455 ust. 1 pkt 4) ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. z 2021 poz. 1129 z późn. zm.).

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ w zakresie objętym zapytaniem Wykonawcy

Jednocześnie prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o §13 ust. 9 wzoru umowy, zarówno Wykonawca jak i Zamawiający nabędą uprawnienie do rozwiązania w tej części umowy, za porozumieniem stron, z jednomiesięcznym okresem wypowiedzenia, bez obowiązku ponoszenia z tego tytułu kar umownych.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ w zakresie objętym zapytaniem Wykonawcy

Powyższe zmiany są integralną częścią specyfikacji warunków zamówienia i dotyczą wszystkich Wykonawców, biorących udział w w/w postępowaniu Wykonawca zobowiązany jest złożyć ofertę z uwzględnieniem powyższego.

dh