



Samodzielny Publiczny Szpital Wojewódzki im. Papieża Jana Pawła II w Zamościu

22-400 Zamość ul. Aleje Jana Pawła II 10, ☎ 84 6773333, ✉ szpital@szpital.zam.pl
www.szpital.zam.pl, NIP 922 229 24 91, REGON 006050134, KRS 0000021024

DZP.3320.11.22

Zamość, dnia 18 marca 2022 r.

Dotyczy: wyjaśnienia treści SWZ.

Samodzielny Publiczny Szpital Wojewódzki im. Papieża Jana Pawła II w Zamościu, ul. Aleje Jana Pawła II 10 informuje, że wpłynął wniosek o wyjaśnienie treści specyfikacji warunków zamówienia opracowanej do postępowania o udzielenie zamówienia **na dostawę leków onkologicznych**. Poniżej podajemy treść pytań i wyjaśnień:

Pytanie dot. zadania 41:

„Czy w pakiecie nr 1 pozycja nr 41 Anagrelidum, Zamawiający wymaga preparatu anagrelide hydrochloride, który dopuszcza leczenie chorych z niewydolnością nerek lekką i umiarkowaną (klirens kreatyniny 30-50 ml/min) – potwierdzone zapisem w Charakterystyce Produktu Leczniczego?”

Wyjaśnienie: Wiążące pozostają zapisy SWZ.

Pytanie dot. zadania 66:

„Czy Zamawiający dopuści w poz. nr 66 lek w postaci kapsułki?”

Wyjaśnienie: Tak.

Pytanie dot. wzoru umowy:

„Proszę o potwierdzenie, iż w razie wystąpienia okoliczności takich jak: wstrzymanie lub wycofanie produktu leczniczego z obrotu decyzją Głównego Inspektora Farmaceutycznego oraz zaprzestanie produkcji, skutkujących uniemożliwieniem realizacji umowy przez Wykonawcę, przy jednoczesnym udokumentowanym braku możliwości dostarczenia przez Wykonawcę towaru równoważnego/odpowiednika nastąpi rozwiązanie umowy za porozumieniem stron z uwagi na niemożność spełnienia świadczenia zgodnie z przepisami KC?”

Zaoferowanie produktu zamiennego jest możliwe tylko w sytuacji posiadania przez wykonawcę produktu leczniczego zamiennego danego producenta, do którego obrotu jest upoważniony na podstawie koncesji, jako hurtownia farmaceutyczna. Niemożliwy i niezgodny z obowiązującymi przepisami prawa jest obrót produktami leczniczymi, na które wykonawca nie posiada koncesji. ”

Wyjaśnienie: Zamawiający dopuszcza zaproponowane zapisy jedynie w przypadku gdy umowa będzie realizowana przez producenta danego leku.

Pytanie dot. § 5 ust. 1 pkt. 4 wzoru umowy – kary umowne:

„Czy Zamawiający zgodzi się w § 5 ust. 1 pkt. 4 wzoru umowy na zmianę kary umownej wynoszącej 20% łącznej wartości wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 2 ust. 1. na karę wynoszącą 20% wartość wynagrodzenia brutto niezrealizowanej części umowy?”

Mając na uwadze wytyczne UZP i wypracowane stanowisko KIO w którym określając wysokość kar umownych, Zamawiający powinien kierować się zdrowym rozsądkiem. Zbyt restrykcyjne kary umowne w połączeniu z wynikającą z ustawy o finansach publicznych koniecznością ich dochodzenia przez zamawiającego może prowadzić nie tylko do negatywnych konsekwencji dla wykonawcy, ale być powodem niemożności zrealizowania zamówienia. Powyższy zapis w brzmieniu przewidującym karę umowną zamówienia również

prawidłowo zrealizowanego pozostaje w sprzeczności funkcją kary umownej określonej przez przepisy kodeksu cywilnego. ”

Wyjaśnienie: Wiążące są zapisy wzoru umowy.

Pytanie dot. § 5 wzoru umowy:

„Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie wysokości kar umownych o połowę ? i pozwoli na wprowadzenie modyfikacji do zapisów projektu umowy poprzez nadanie § 5 nowego brzmienia:

1. Zamawiający będzie miał prawo nałożyć na Wykonawcę kary umowne w następujących przypadkach i wysokości:
 - 1) 0,1% wartości zareklamowanych przez Zamawiającego produktów nieodpowiedniej jakości, za każdy dzień zwłoki w wymianie, ponad termin określony umową, jednak nie mniej niż 5,00 zł i nie więcej niż 5% łącznej wartości wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 2 ust. 1;
 - 2) 0,1% wartości niezrealizowanej części zamówienia, za każdy dzień zwłoki w dostawie ponad termin określony umową, jednak nie mniej niż 10,00 zł i nie więcej niż 5% łącznej wartości wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 2 ust. 1;
 - 3) 50,00 zł za każdy przypadek niedopełnienia obowiązku, o którym mowa w §4 ust. 4 pkt 1, 2;
 - 4) w przypadku odstąpienia od umowy przez którąkolwiek ze stron z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 10% łącznej wartości wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 2 ust. 1.
2. Odstąpienie od umowy przez którąkolwiek ze Stron nie powoduje wygaśnięcia obowiązku Wykonawcy do zapłaty ewentualnych kar umownych powstałych i obliczonych zgodnie z regulacją § 5 ust. 1 pkt 1-3 umowy.
3. W przypadku gdy szkoda powstała przewyższa ustanowioną karę umowną, Zamawiający ma prawo żądać odszkodowania uzupełniającego na zasadach ogólnych do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody .

Łączna wysokość nałożonych kar umownych nie może przekroczyć 10% wartości brutto wskazanej w § 2 ust. 1 umowy.”? ”

Wyjaśnienie: Wiążące są zapisy wzoru umowy.

Pytanie dot. § 6 wzoru umowy:

„Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wprowadzenie modyfikacji do zapisów umowy poprzez dodanie do wzoru umowy w § 6 dodatkowego zapisu o treści: „Przed odstąpieniem od umowy/rozwiązaniem umowy ze skutkiem natychmiastowym Zamawiający (Kupujący) pisemnie wezwie Wykonawcę (Sprzedawcę) do należytego wykonywania umowy.”?”

Wyjaśnienie: Wiążące są zapisy wzoru umowy.

Pytanie:

„Czy w sytuacji gdy, siedziba firmy/osoba uprawniona do podpisania umowy w imieniu Wykonawcy znajduje się w poza granicami Rzeczypospolitej Polskiej, Zamawiający wyrazi zgodę na przesłanie umowy do podpisu na adres Wykonawcy?”

Wyjaśnienie: Tak.

Pytanie dot. § 5 ust. 1 pkt.4 wzoru umowy:

„Dotyczy § 5 ust. 1 pkt.4 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”

Wyjaśnienie: Wiążące są zapisy wzoru umowy.

Pytanie dot. § 5 ust. 1 pkt.4 wzoru umowy:

„Dotyczy § 5 ust. 1 pkt.4 umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie kary umownej z 20% na 10%? ”

Wyjaśnienie: Wiążące są zapisy wzoru umowy.

Pytanie dot. § 2 ust. 6 wzoru umowy:

„Czy Zamawiający dopuszcza możliwość modyfikacji § 2 ust. 6 umowy w ten sposób, że otrzyma on poniższe brzmienie:

„6. W przypadku, gdy w trakcie realizacji umowy zaistnieje sytuacja, w której cena leku (leków) będącego przedmiotem umowy stanie się wyższa niż cena leku (leków) wynikająca z art. 9 ustawy z dnia 12 maja 2011 r. o refundacji leków, środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego oraz wyrobów medycznych (Dz. U. z 2021 r., poz. 523), w tym stanie się wyższa niż wysokość limitu finansowania zgodna z aktualnym obwieszczeniem Ministra Zdrowia wydanym na podstawie art. 37 ust. 1 ww. ustawy, wówczas z dniem zaistnienia takiej sytuacji, cena jednostkowa brutto/netto takiego leku (takich leków) ulega obniżeniu tak, aby nie przewyższała ceny wynikającej z ww. ustawy i obwieszczenia. W celu potwierdzenia powyższej okoliczności strony umowy sporządzą stosowny aneks do umowy. Brak obopólnej zgody na podpisanie aneksu może stanowić podstawę do rozwiązania umowy, co nie będzie poczytane jako okoliczność, za którą odpowiada Wykonawca, w tym niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy przez Wykonawcę.”

Uzasadnienie:

Zgodnie z art. 15 ustawy z dnia 12 maja 2011 r. o refundacji leków, środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego oraz wyrobów medycznych (Ustawa refundacyjna) Minister Zdrowia ustala grupy leków, w ramach których wyznacza się podstawę limitu (grupy limitowe). Do grupy limitowej kwalifikują się leki posiadające tę samą nazwę międzynarodową albo inne nazwy międzynarodowe, ale podobne działanie terapeutyczne i zbliżony mechanizm działania przy zastosowaniu następujących kryteriów: (i) tych samych wskazań lub przeznaczeń, w których są refundowane i (ii) podobnej skuteczności. Podstawa limitu w danej grupie limitowej (tzw. limit finansowania) jest zmienna w czasie i zależy od aktualnych warunków rynkowych, które dotyczą danego produktu. Jednocześnie, Wykonawca nie ma realnego wpływu na finalną wysokość limitu finansowania, ponieważ decydem w tym zakresie jest Minister Zdrowia. Nieuzasadnione jest więc przerzucanie przez Zamawiającego na Wykonawcę ryzyka związanego ze zmianą limitu finansowania, która nie jest od niego zależna. Dla porównania zmiana ceny hurtowej brutto lub ceny dla świadczeniodawców, wynikającej z zawartego instrumentu dzielenia ryzyka, jest elementem negocjacji pomiędzy wnioskodawcą refundacyjnym a Ministrem Zdrowia i tym samym może stanowić podstawę zmiany”

Wyjaśnienie: Zamawiający, na mocy art. 137 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, dokonuje zmiany § 2 ust. 6, który otrzymuje brzmienie: „W przypadku, gdy w trakcie realizacji umowy zaistnieje sytuacja, w której cena leku (leków) będącego przedmiotem umowy stanie się wyższa niż cena leku (leków) wynikająca z art. 9 ustawy z dnia 12 maja 2011 r. o refundacji leków, środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego oraz wyrobów medycznych (Dz. U. z 2021 r., poz. 523), w tym stanie się wyższa niż wysokość limitu finansowania zgodna z aktualnym obwieszczeniem Ministra Zdrowia wydanym na podstawie art. 37 ust. 1 ww. ustawy, wówczas z dniem zaistnienia takiej sytuacji, cena jednostkowa brutto/netto takiego leku (takich leków) ulega obniżeniu tak, aby nie przewyższała ceny wynikającej z ww. ustawy i obwieszczenia. W celu potwierdzenia powyższej okoliczności strony umowy sporządzą stosowny aneks do umowy. Brak obopólnej zgody na podpisanie aneksu może stanowić podstawę do rozwiązania umowy, co nie będzie poczytane jako okoliczność, za którą odpowiada Wykonawca, w tym niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy przez Wykonawcę.”

Pytanie dot. wzoru umowy:

„Czy Zamawiający w par. 2.7 zapisze, że każda zmiana stawki VAT pociąga za sobą – automatycznie – zmianę ceny brutto, przy niezmienności ceny netto? Obecny zapis grozi Wykonawcy rażącą stratą. Należy nadto zauważyć, że zapis ten jest sprzeczny w par. 6.3, który wyraźnie dopuszcza zmianę ceny brutto przy niezmiennym cenie netto.”

Wyjaśnienie: Wiążące są zapisy wzoru umowy.

Pytanie dot. wzoru umowy:

„Czy Zamawiający w par. 4.2 oraz 6.8 zamiast 6 miesięcy wpisze 3 miesiące? Wykonawca nie może zagwarantować dostarczania towarów przez okres dodatkowych 6 miesięcy, na niezmiennych zasadach, na podstawie tej samej, pierwotnej oferty.”

Wyjaśnienie: Wiążące są zapisy wzoru umowy.

Pytanie dot. wzoru umowy:

„Czy Zamawiający wykreśli zapis par. 4.7? Procedurę reklamacyjną regulują zapisy par. 4.8 i nast. i zakładają one, zgodnie z wymogami prawa udział Wykonawcy w rozpatrzeniu reklamacji. Tymczasem par 4.7 wprowadza jednostronny tryb „zwrotu towaru”, który w istocie tożsamy jest z postępowaniem reklamacyjnym, jednak przebiega jednostronnie, w momencie odbioru towaru, bez udziału Wykonawcy i możliwości rozpatrzenia reklamacji. Jednostronny ‘zwrot towaru’ może przy tym dotyczyć także wad jakościowych. Zgodnie z KC Wykonawca powinien mieć możliwość ustosunkowania do reklamacji.”

Wyjaśnienie: Wiążące są zapisy wzoru umowy.

Pytanie dot. wzoru umowy:

„Czy Zamawiający w par. 4.12 usunie obowiązek Wykonawcy dostarczenia zamienników? 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 rażącą stratą po stronie Wykonawcy.”

Wyjaśnienie: Wiążące są zapisy wzoru umowy.

Pytanie dot. wzoru umowy:

„Czy Zamawiający w par. 5.1.1 usunie minimalną wartość kary umownej poprzez wykreślenie frazy: „jednak nie mniej niż 10,00 zł,”? Taki sposób ustalenia kary umownej może prowadzić do jej naliczenia w rażąco wygórowanej wysokości.”

Wyjaśnienie: Wiążące są zapisy wzoru umowy.

Pytanie dot. wzoru umowy:

„Czy Zamawiający w par. 5.1.2 usunie minimalną wartość kary umownej poprzez wykreślenie frazy: „jednak nie mniej niż 20,00 zł,”? Taki sposób ustalenia kary umownej może prowadzić do jej naliczenia w rażąco wygórowanej wysokości.”

Wyjaśnienie: Wiążące są zapisy wzoru umowy.

Pytanie dot. wzoru umowy:

„Czy Zamawiający zmniejszy wartość kary umownej określonej w par. 5.1.4 z 20% do wartości max. 10%? Obecna kara jest rażąco wygórowana.”

Wyjaśnienie: Wiążące są zapisy wzoru umowy.

Pytanie dot. wzoru umowy:

„Czy w par. 6.3 Zamawiający wprowadzi automatyzm zmiany stawki podatku VAT? Zmiana

stawki podatku VAT powinna wchodzić automatycznie, z dniem wprowadzenia stosownych przepisów; inaczej grozi to Wykonawcy rażącą stratą. Wykonawca musi oczekiwać na akceptację propozycji zmian, w tym czasie przecież jednak będzie wystawiać faktury za bieżące dostawy. To samo stanie się w razie odmowy zawarcia aneksu w przedmiotowej kwestii. ”

Wyjaśnienie: Wiążące są zapisy wzoru umowy.

Pytanie dot. § 2 ust. 5 wzoru umowy:

„Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie zapisu dotyczącego obowiązku informowania również o zmianach cen urzędowych leków ze względu na fakt, że są one powszechnie dostępne i publikowane przez Ministra Zdrowia w Dziennikach Urzędowych oraz na stronie internetowej Ministerstwa Zdrowia?”

Wyjaśnienie: Wiążące są zapisy wzoru umowy.

Pytanie dot. §4 ust.4 pkt 1) i 2) wzoru umowy:

„Prosimy o dopisanie po słowach :”...w wyznaczonym przez niego terminie” zwrotu :”...nie krótszym niż 3 dni”.

Wyjaśnienie: Wiążące są zapisy wzoru umowy.

Pytanie dot. §4 ust.15 wzoru umowy:

„Prosimy o dodanie słów zgodnych z przesłanką wynikającą z treści art. 552 k.c.: ”... z wyłączeniem powołania się przez Wykonawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru Kupującemu.”

Wyjaśnienie: Wiążące są zapisy wzoru umowy.

Pytanie dot. §5 ust. 1 pkt 4) wzoru umowy:

„Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów §5 ust. 1 pkt 4 wzoru umowy w poprzez zapis o ewentualnej karze za odstąpienie od umowy w wysokości 10% wartości NIEZREALIZOWANEJ części przedmiotu umowy?”

Wyjaśnienie: Wiążące są zapisy wzoru umowy.

Pytanie dot. §6 ust.7 pkt 2) wzoru umowy:

„Wnosimy o wykreślenie z umowy zapisu §6 ust.6 pkt 2) w brzmieniu zawartym we wzorcu umowy załączonym do SIWZ. Wskazujemy, że wykonawca zamówienia publicznego nie jest stroną umowy Zamawiającego z NFZ, nie ma wpływu na wycenę finansowania procedur medycznych przez NFZ i w związku z tym nie może być obarczany ryzykiem nieprzewidywalnej konieczności obniżenia cen związanych ze zmniejszeniem finansowania procedury medycznej przez NFZ.”

Wyjaśnienie: Wiążące są zapisy wzoru umowy.

Pytania dot. § 4 ust. 3 wzoru umowy:

1. „Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu dostaw,, na cito” do „48 godzin” licząc od chwili otrzymania zamówienia dla asortymentu zawartego w zadaniach nr 38, 51 i 55?”
2. „Wykonawca wnosi o wyjaśnienie treści umowy (par.4 ust.3) dla zadania nr 48, 59, 64 w zakresie terminu dostaw na cito. Podanie leku opisanego w zadaniu nr 48, 59, 64 zawsze poprzedzone jest diagnostyką i nie ma konieczności zamawiania wskazanego leku w trybie „cito””
3. „Wykonawca wnosi o wyjaśnienie treści umowy (par.4 ust.3) dla zadania nr 48, 59, 64 w zakresie realizacji zamówień 7 dni w tygodniu. Dział realizacji zamówień pracuje w dniach

od poniedziałku do piątku.”

4. „Z uwagi na fakt, iż wymienione produkty lecznicze w zadaniu nr 57 nie są lekami ratującymi życie i nie wymagają dostaw z zastrzeżeniem „na cito” w terminie do 24 godzin od momentu złożenia zamówienia, proszę o potwierdzenie, że zapisy § 4 ust. 3 wzoru umowy nie będą miały zastosowania w stosunku do zadania nr 57.

Ponadto, magazyn centralny Wykonawcy pracuje od poniedziałku do piątku w godzinach 7:30 do 16:30, a w dniach wolnych od pracy, tj. sobota oraz niedziela, a także w dni świąteczne, magazyn jest nieczynny.”

Wyjaśnienie: Zamawiający, na mocy art. 137 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, dokonuje zmiany § 4 ust. 3, który otrzymuje brzmienie: „Dostawy realizowane będą w uzgodnionych na bieżąco wielkościach i asortymencie wg każdorazowego zamówienia zgłoszonego drogą elektroniczną z realizacją w ciągu 4 dni roboczych (przez dni robocze Strony rozumieją dni od poniedziałku do piątku, z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy), licząc od dnia otrzymania zamówienia przez Wykonawcę. Dostawy „na cito” realizowane będą w terminie do 48 godzin. Wykonawca zapewnia przyjmowanie zamówień w dni robocze w godzinach pracy Wykonawcy”.

Pytania dot. § 4 ust. 8 wzoru umowy:

1. „Wykonawca wnosi o wyjaśnienie treści umowy par.4 pkt 8 dla zadania nr 48, 59, 64 w zakresie terminu reklamacji określonego jako 2 dni robocze. Jest to termin w praktyce niemożliwe do dotrzymania, biorąc pod uwagę funkcjonowanie typowego łańcucha dystrybucji. Rozpatrzenie reklamacji wymaga sprawdzenia zarówno dokumentów magazynowych, jak i księgowych, a następnie przewozowych. Minimalny termin wykonania tych czynności wynosi w przypadku Wykonawcy 4 dni. Wykonawca wnosi o zastąpienie w/w terminu rozpatrzenia reklamacji terminem 4-dniowym. W przypadku uznania reklamacji Wykonawca będzie prosił o ponowienie zamówienia, jest to niezbędne do prawidłowego przeprocesowania dostawy.”

2. „Czy Zamawiający wyrazi zgodę na uzupełnienie braków ilościowych asortymentu zawartego w zadaniach nr 38, 51 i 55 w terminie do 5 dni od rozpatrzenia zgłoszenia o brakach w dostawie? ”

3. „Czy Zamawiający w par. 4.8 wydłuży terminy rozpatrzenia reklamacji do 3 dni roboczych? Zgłoszona reklamacja (także ilościowa) wymaga rozpatrzenia z uwzględnieniem wyjaśnień firmy kurierskiej dostarczającej leki bądź zbadania jakościowo wadliwego towaru, a następnie (przy uwzględnieniu reklamacji) dostarczenia towaru. Wykonanie tego w krótszym czasie jest niemożliwe.”

Wyjaśnienie: Zamawiający, na mocy art. 137 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, dokonuje zmiany § 4 ust. 8, który otrzymuje brzmienie: „Reklamacje ilościowe Zamawiający zgłaszać będzie Wykonawcy pisemnie lub drogą elektroniczną niezwłocznie po dokonaniu odbioru zleconej dostawy. Wykonawca uzupełni przedmiot dostawy w ciągu 4 (czterech) dni roboczych od chwili otrzymania reklamacji od Zamawiającego. § 5 ust. 1 pkt 2 stosuje się.”.

Małgorzata Popławska

/-/

Dyrektor

Samodzielnego Publicznego Szpitala Wojewódzkiego
im. Papieża Jana Pawła II w Zamościu