

Kraków, dnia 21 listopada 2024 r.
DZP.271-222/2024

DO UCZESTNIKÓW POSTĘPOWANIA PROWADZONEGO W TRYBIE PRZETARGU NIEOGRANICZONEGO – PN.
„DOSTARCZANIE LEKÓW RÓŻNYCH WG 69 PAKIETÓW”, nr sprawy: 222/ZP/2024

WYJAŚNIENIA TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Zamawiający, działając na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2024 r. poz. 1320 z późn. zm., zwanej dalej ustawą Pzp), udziela wyjaśnień na wnioski Wykonawców o wyjaśnienia Specyfikacji Warunków Zamówienia (zwanej dalej Specyfikacją) złożone w Postępowaniu.

Zestaw nr 1

Pytanie nr 1 – dotyczy Pakietu nr 9 (Calcium gluconicum)

Zwracamy się z prośbą o dopuszczenie w pakiecie nr 9 leku w ampułkach, 1 op. x 20 amp., z jednoczesnym przeliczeniem zamawianych ilości, sprowadzanego na teren kraju w ramach importu docelowego.

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza powyższe.

Pytanie nr 2

W przypadku pozytywnej odpowiedzi na powyższe pytanie, zwracamy się również z prośbą o wydłużenie terminu dostawy dla produktów sprowadzanych w ramach importu docelowego do 3 tygodni.

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 3

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę wielkości opakowań? Proszę podać sposób przeliczenia – do 2 miejsc po przecinku czy do pełnego opakowania w górę?

Odpowiedź:

Zamawiający nie precyzuje ilości sztuk w opakowaniu, należy zaoferować pełne opakowania, ilość zaokrąglona w górę.

Zestaw nr 2

Pytanie nr 1

Czy Zamawiający w par. 1.11 zmieni obowiązek dostarczenia towaru zamiennego na prawo dostarczenia takiego towaru? 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:

Zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 2

Czy Zamawiający wykreśli zapis par. 3.9? Przedmiotem niniejszego postępowania nie jest użyczenie leków, ich najem, ani sprzedaż na próbę. Własność towaru przechodzi na nabywcę z chwilą jego wydania. Zapis o możliwości zwrotu zamówionych i przyjętych produktów jest rażąco sprzeczny z naturą stosunku prawnego łączącego strony, a także, z uwagi na przedmiot dostaw (leki) naraża Wykonawcę na rażąco strata, gdyż produkty te nie będą nadawać się do dalszej odsprzedaży. Ponadto,

z uwagi na przeniesienie własności leków w dacie dostawy, czynność ta jest w istocie odsprzedażą hurtową leków na rzecz Dostawcy, do czego Zamawiający nie jest upoważniony.

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 3

Czy Zamawiający zmieni sposób naliczania i wartość kar umownych określonych w par. 8.1.a. z 4% do wartości max 0,2%? Obecna kara umowna jest rażąco wygórowana.

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 4

Czy Zamawiający zmieni sposób naliczania i wartość kar umownych określonych w par. 8.1.b z 30% do wartości max 2%? Obecna kara umowna jest rażąco wygórowana.

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 5

Czy Zamawiający zmieni wartość kar umownych określonych w par. 8.1.c z 4 % do wartości max. 0,2%? Obecna kara umowna jest rażąco wygórowana.

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 6

Czy Zamawiający zmieni wartość kar umownych określonych w par. 8.1.d z 10 % do wartości max. 0,2%? Obecna kara umowna jest rażąco wygórowana.

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 7

Czy Zamawiający wykreśli par. 10.2, względnie dopisze, że jest to możliwe z zastrzeżeniem zakupu minimalnego wolumenu zamówień wskazanego w umowie? Zgodnie z art. 433 pkt. 4 ustawy PZP umowa winna wskazywać minimalną wartość zamówienia, bez dodatkowych zastrzeżeń. Realizacja każdej umowy obarczona jest ryzykiem i w toku jej wykonywania zajęć może wiele zdarzeń losowych, ograniczających zamówienie. Mimo to ustawodawca zdecydował o obligatoryjnym zapisie umowy, który musi gwarantować Wykonawcy realizację określonego minimum wartościowego. Jeśli zatem minimum takie określono, to nie są dopuszczalne dalsze wyłączenia lub warunki w tym zakresie.

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 8

Czy Zamawiający wykreśli par. 10.3, względnie dopisze, że jest to możliwe z zastrzeżeniem zakupu minimalnego wolumenu zamówień wskazanego w umowie? Zgodnie z art. 433 pkt. 4 ustawy PZP umowa winna wskazywać minimalną wartość zamówienia, bez dodatkowych zastrzeżeń. Realizacja każdej umowy obarczona jest ryzykiem i w toku jej wykonywania zajęć może wiele zdarzeń losowych, ograniczających zamówienie. Mimo to ustawodawca zdecydował o obligatoryjnym zapisie umowy, który musi gwarantować Wykonawcy realizację określonego minimum wartościowego. Jeśli zatem minimum takie określono, to nie są dopuszczalne dalsze wyłączenia lub warunki w tym zakresie.

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 9

Czy Zamawiający dopuszcza podanie ceny jednostkowej netto i brutto za sztukę do 4 miejsc po przecinku?

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza powyższe.

Zestaw nr 3

Pytanie nr 1 – dotyczy § 2 ust. 2 wzoru umowy – dostawy na ratunek życia

Z uwagi na fakt, że wymienione produkty lecznicze w pakiecie nr 56 nie są lekami na tzw. „ratunek życia” i nie wymagają dostaw w ciągu 24 godzin od otrzymania zamówienia, ze względu na specyfikę i konieczność planowania podania z wyprzedzeniem, **proszę o potwierdzenie, że zapisy § 2 ust. 2 wzoru umowy nie będą miały zastosowania dla pakietu nr 56.**

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 2 – dotyczy § 3 ust. 1 wzoru umowy – w zakresie godzin dostaw

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie maksymalnej godziny dostawy przedmiotu zamówienia z godziny 12.00 **do godziny 14.00 dla pakietu nr 56?**

Zapewnienie terminu dostawy do godziny 12.00 nie zawsze możliwe jest do zrealizowania i może generować dodatkowe koszty dla wykonawcy.

Zapisy umowy w obecnym brzmieniu wprowadza nieproporcjonalne ograniczenie w stosunku do obiektywnych potrzeb Zamawiającego.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę, zgodnie z modyfikacją SWZ.

Pytanie nr 3 – dotyczy § 7 ust. 1 wzoru umowy - termin ważności

Czy Zamawiający zgodzi się na skrócenie minimalnego terminu ważności dostarczanych produktów leczniczych **do 6 miesięcy dla pakietu nr 56?**

Biorąc pod uwagę fakt, że Zamawiający przewiduje dostawy sukcesywnie, zgodnie z bieżącym zapotrzebowaniem i nie buduje sobie zapasów, 6 miesięczny termin ważności wydaje się być wystarczający.

Jeśli nie, czy Zamawiający wyrazi zgodę na możliwość dostarczenia produktów z terminem ważności krótszym niż wymagany za uprzednią zgodą Zamawiającego?

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 4 – dotyczy § 8 ust. 1 pkt. a-c wzoru umowy – kary umowne

- a) Czy Zamawiający zgodzi się w § 8 ust. 1 pkt. a) wzoru umowy na zmianę kary umownej z **4% na 0,4%** wartości brutto dostawy, której dotyczy uchybienie, za każdy kalendarzowy dzień zwłoki lub dostarczeniu niezgodnie z zamówieniem, w razie uchybienia terminowi w dostarczeniu produktu leczniczego (w tym na podstawie zamówienia w trybie pilnym) lub dostarczenia niezgodnie z zamówieniem (w tym podzielenie zamówienia na części)?
- b) Czy Zamawiający zgodzi się w § 8 ust. 1 pkt. b) wzoru umowy na zmianę kary umownej z **30% na 3%** wartości brutto niewykonanej części umowy, w razie wcześniejszego rozwiązania umowy lub odstąpienia od niej z przyczyn zwinionych, leżących po stronie Sprzedawcy?

- c) Czy Zamawiający zgodzi się w § 8 ust. 1 pkt. c) wzoru umowy na zmianę kary umownej z 4% na 0,4% wynagrodzenia brutto dostawy, której dotyczy uchybienie, za każdy kalendarzowy dzień zwłoki, w razie dostarczenia produktu leczniczego niezgodnie z § 3 ust. 1-7 nin. umowy?

Obecne zapisy dotyczące wysokości kar umownych są zbyt restrykcyjne, szczególnie w przypadku pojedynczych zamówień oraz umów o dużych wartościach co może prowadzić nie tylko do negatywnych konsekwencji dla wykonawcy, ale być powodem niemożności zrealizowania zamówienia.

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ.

Zestaw nr 4

Pytanie nr 1 – dotyczy Pakietu nr 49

Czy w pakiecie nr 49 Zamawiający zgodzi się na dostarczenie asortymentu dla dawki 100mg/10ml w opakowaniach po 2 ampułki?

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza wszystkie dawki znajdujące się na listach NFZ. Pozostałe parametry zgodnie z SWZ.

Zestaw nr 5

Pytanie nr 1 – dotyczy § 1 ust. 4 umowy

Zamawiający określił wykorzystanie przedmiotu umowy na poziomie minimum 30%, w związku z czym ilości określone w formularzu asortymentowo-cenowym prawdopodobnie są mocno zawyżone. Wnosimy o zmianę zapisu w umowie, aby wartość umowy była zrealizowana na poziomie przynajmniej 60%.

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 2 – dotyczy § 2 umowy

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie zapisu w § 2 Umowy:

„Zamówienia będą składane do godziny 13:00. Zamówienia złożone po godzinie 13:00 należy traktować jako złożone w kolejnym dniu roboczym. Jeżeli dostawa wypada w dniu wolnym od pracy, w sobotę, bądź poza godzinami pracy Apteki Szpitala dostawa nastąpi w kolejnym dniu roboczym po wyznaczonym terminie”?

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 3 – dotyczy § 8 ust. 1 lit. b umowy

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wysokości kary umownej z 30% na 10%?

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ.

Zestaw nr 6

Pytanie nr 1 – dotyczy § 3 ust. 9 wzoru umowy

Prosimy o usunięcie zapisów §3 ust. 9 wzoru umowy, gdyż powyższe zapisy naruszają równowagę stron, dając Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia, które obowiązywać będzie w trakcie wykonywania kontraktu, a także przenosząc na wykonawcę odpowiedzialność za gospodarkę lekową Zamawiającego oraz za ewentualne straty wynikające z wykonywanej przez niego działalności. Należy podkreślić, że wszelkie konsekwencje podejmowanych przez personel Zamawiającego decyzji terapeutycznych nie są okolicznościami znajdującymi się w zakresie decyzyjności Wykonawcy zajmującego się dostawą produktów farmaceutycznych i jako nie mające żadnego związku z realizowanym przez niego zamówieniem, w żadnym wypadku nie mogą go obciążać. Ponadto, pozostawienie w umowie

przedmiotowej normy, daje Zamawiającemu w zasadzie możliwość zwrotu niczym nieograniczonego wolumenu dostaw, tym samym umożliwiając mu dowolne ograniczenie wielkości zamówienia, z naruszeniem zasady wyrażonej w art. 433 pkt 4) ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (tj. Dz. U. z 2024 poz. 1320 ze zm.) nakazującej wskazanie jego minimalnej wartości. Nadmieniamy, że argumentacja niniejsza znajduje potwierdzenie w orzecznictwie KIO, która w wyroku z dnia 8 listopada 2021 r. (KIO 3107/21) stwierdziła, że postanowienia udaremniające gwarancję wykonania zamówienia w minimalnym zakresie, stanowią nadużycie pozycji dominującej przez Zamawiającego i jako takie stanowią klauzulę abuzywną w świetle art. 433 pkt 4 ustawy PZP.

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 2 – dotyczy § 7 ust. 1 wzoru umowy

Prosimy o dopisanie do § 7 ust. 1 wzoru umowy treści: „Dostawy produktów z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę na nie musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego.”.

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 3 – dotyczy § 8 ust. 1 lit. a) wzoru umowy

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wymiaru kary umownej za opóźnienie w dostawie lub dostawę niezgodną z zamówieniem do wysokości 1% wartości brutto niedostarczonego towaru za każdy kalendarzowy dzień zwłoki?

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 4 – dotyczy § 8 ust. 1 lit. b) wzoru umowy

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wymiaru kary umownej za rozwiązanie lub odstąpienie od umowy do wysokości 15% wartości brutto niewykonanej części umowy?

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 5 – dotyczy § 8 ust. 1 lit. c) wzoru umowy

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wymiaru kary umownej za dostawę niezgodnie z § 3 ust. 1-7 wzoru umowy do wysokości 1% wartości brutto nieprawidłowo dostarczonego towaru za każdy kalendarzowy dzień zwłoki?

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 6 – dotyczy § 11 ust. 7, 8, 9 wzoru umowy.

Prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o § 11 ust. 7, 8, 9 wzoru umowy, 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.

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 7

Czy w stosunku do Zamawiającego na chwilę obecną aktualizują się przesłanki „niewypłacalności” oraz „zagrożenia niewypłacalnością” w rozumieniu art. 6 ustawy z dnia 15 maja 2015 r. – Prawo restrukturyzacyjne (t. j. Dz. U. 2022 poz. 2309 ze

zm.) oraz art. 10 ustawy z dnia 28 lutego 2003 r. – Prawo upadłościowe (t. j. Dz. U. 2022 poz. 1520 ze zm.)? Czy według wiedzy Zamawiającego w/w przesłanki staną się aktualne w okresie od chwili obecnej do zakończenia umowy zawartej na skutek niniejszego postępowania?

Odpowiedź:

Nie dotyczy SWZ.

Pytanie nr 8

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na ustanowienie ze swojej strony zabezpieczeń cywilnoprawnych prawidłowego wykonania umowy przetargowej, w jednej z następujących postaci:

- oświadczenia o poddaniu się egzekucji wprost w trybie art. 777 § 1 pkt 5 Kodeksu postępowania cywilnego,
- cesji na zabezpieczenie w Narodowym Funduszu Zdrowia.

Celem wyjaśnienia powyższego zapytania zwracamy uwagę na ogromne ryzyko Wykonawcy związane z potencjalnym ogłoszeniem postępowania restrukturyzacyjnego lub upadłościowego wobec Zamawiającego, polegające m.in. na niemożliwości odzyskania (w całości lub w części) należności objętych masą sanacyjną. W razie odmownej odpowiedzi, prosimy o jej uzasadnienie i wskazanie, czy w toku trwania umowy przetargowej Zamawiający zamierza korzystać z narzędzi przewidzianych w ustawie z dnia 15 maja 2015 r. – Prawo restrukturyzacyjne (t. j. Dz. U. 2022 poz. 2309 ze zm.) oraz w ustawie z dnia 28 lutego 2003 r. – Prawo upadłościowe (t. j. Dz. U. 2022 poz. 1520 ze zm.).

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Zestaw nr 7

Pytanie nr 1

Zamawiający w zakresie Pakietu nr 49 poz. 1, 2 (Rituximabum) zapisał dodatkowy wymóg dotyczący przedmiotu zamówienia:

"Zamawiający wymaga, aby oferowany preparat mógł być podawany w kolejnych cyklach leczenia NHL i PBL w czasie nie dłuższym niż 90 minut i aby szybkość wlewu przez pierwsze 30 minut zapewniała podaż przynajmniej 20% całej dawki leku, tak, aby skrócić czas leczenia pacjenta i tym samym umożliwić przyjęcie większej liczby osób zakwalifikowanych do terapii, zgodnie ze strategią Mapy potrzeb zdrowotnych opublikowanych jako Obwieszczenie Ministra Zdrowia z dnia 30.08.2021 r. poz. 69."

Zwracamy się do Zamawiającego z wnioskiem o odstąpienie od powyższego wymogu z uwagi na rzeczywiste możliwości stosowania produktu leczniczego o nazwie międzynarodowej Rituximabum w procesie podania leku z większą szybkością.

Pragniemy zauważyć, że podaż leku z większą szybkością dotyczy tylko kolejnego podania.

Dla przykładu pacjenci, którzy mają klinicznie istotną chorobę układu sercowo-naczyniowego, w tym zaburzenia rytmu serca (przeważająca liczba pacjentów) lub mieli ciężkie reakcje związane z wlewem Rituximabum lub wcześniej stosowanego innego leku biologicznego nie powinni mieć podawanego leku we wlewie z większą szybkością. Ostatecznie możliwość podania leku z większą szybkością dotyczy tylko niewielkiej części pacjentów.

Zastosowanie przez Zamawiającego wymogu podania leku z większą szybkością dla całej ilości MG substancji Rituximabum w naszej ocenie narusza art. 16 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2024 r. poz. 1320 z późn. zm.):

„Zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób:

- 1) zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców;
- 2) przejrzysty;
- 3) proporcjonalny.”

Mając powyższe na względzie zwracamy się do Zamawiającego z wnioskiem o odstąpienie od wymogu podania leku z większą szybkością opisanego w zakresie pakietu nr 49 (Rituximabum).

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ.

Zestaw nr 8

Pytanie nr 1 – dotyczy § 2 ust. 2 wzoru umowy

„W przypadku dostarczenia produktu leczniczego „na ratunek życia” - tzw. w trybie pilnym, Sprzedawca zobowiązany jest dostarczyć produkt leczniczy w jak najkrótszym czasie uzgodnionym z Apteką Szpitalną, jednak nie dłuższym niż w ciągu 24 godzin od daty złożenia zamówienia faksem lub e-mailem.”

Zgodnie z obowiązującymi wewnętrznymi procedurami u Wykonawcy, dostawy „na cito” odbywają się od poniedziałku do piątku, z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy, w związku z tym, czy Zamawiający wyrazi zgodę na termin dostawy w trybie pilnym do 24 godzin od poniedziałku do piątku, z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy dla pakietów nr 50, 55, 66 i 68?

Leki z wymienionych części, nie są lekami na ratunek życia, a lekami z programów lekowych, gdzie podania są wcześniej zaplanowane, a pacjenci przychodzą na podanie leku po wcześniejszym uzgodnieniu terminu z lekarzem/oddziałem/poradnią.

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 2 – dotyczy § 3 ust. 1 wzoru umowy

Czy Zamawiający wydłuży godziny dostaw leków do apteki od 7:30 do 14:00 pakietów nr 50, 55, 66 i 68 z powodów logistycznych?

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę, zgodnie z modyfikacją SWZ.

Pytanie nr 3 – dotyczy Pakietu nr 55 poz. 1 oraz § 7 ust. 1 wzoru umowy

Zamawiający w § 7 ust. 1 wzoru umowy zastrzegł, iż dostarczany przedmiot zamówienia powinien posiadać min. dwunastomiesięczny termin ważności.

Zaproponowany przez Zamawiającego termin ważności dla produktu leczniczego Entrectinibum kaps. twarde 100mg (Rozlytrek) nie jest możliwy do spełnienia dla Wykonawcy, ze względu na fakt, iż Wykonawca otrzymuje produkty lecznicze od spółek z grupy kapitałowej według z góry ustalonego harmonogramu dostaw na który ma ograniczony wpływ. W związku z tym Wykonawca nie ma możliwości zmiany harmonogramu dostaw tak aby zagwarantować tak długi termin przydatności produktu.

W związku z powyższym czy Zamawiający wyrazi zgodę na termin ważności min 6 miesięcy od momentu złożenia zamówienia dla pakietu nr 55 poz. 1?

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 4 – dotyczy § 3 ust. 7 wzoru umowy

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 przeładunkowych?

Jeżeli tak, prosimy o podanie adresu e-mail na który ma zostać wysłany rejestr.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę i podaje adres e-mail: apteka@rydygierkrakow.pl.

Wskazane powyżej wyjaśnienia treści Specyfikacji są wiążące i stanowią jej integralną część. Pozostałe warunki Specyfikacji pozostają bez zmian.

Jednocześnie Zamawiający informuje, że zgodnie z art. 135 ust. 6 ustawy Pzp, na stronie internetowej www.szpitalrydygier.pl, <https://ezamowienia.gov.pl/pl/> zamieścił niniejsze wyjaśnienia treści Specyfikacji.