

Kraków, 22 listopada 2024 r.

DZP.271.235/2024

DO UCZESTNIKÓW POSTĘPOWANIA PROWADZONEGO W TRYBIE PRZETARGU PODSTAWOWEGO pn. „**DOSTARCZANIE LEKÓW RÓŻNYCH WG 12 PAKIETÓW**” numer sprawy: **235/ZP/2024**

WYJAŚNIENIA TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Zamawiający działając na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 2019 z późn. zm.) zwanej dalej ustawą Pzp, udziela wyjaśnień na wnioski Wykonawców o wyjaśnienia treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (zwanej dalej Specyfikacją) złożone w Postępowaniu.

Pytanie 1

Dotyczy § 1 ust. 4 umowy–Zamawiający określi wykorzystanie przedmiotu umowy na poziomie minimum 10%, 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 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 3

Dotyczy § 8 ust. 1 punkt b umowy– Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wysokości kary umownej z 30% na 10%?

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ.

Pytanie 4

PAK 6 POZ 2 - Czy w związku z brakiem na rynku produktu leczniczego o stężeniu 10% Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie produktu leczniczego o stężeniu 6% + 0,9%, pojemność 500 ml?

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ.

Pytanie 5

Do §3 ust. 9 wzoru umowy:

Prosimy o usunięcie §3 ust. 9, gdyż powyższe zapisy naruszają równowagę stron, dając Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia, które obowiązują łącznie 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 mającego 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 2023 poz. 1605) 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 6

Do §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:

Zamawiający dopuszcza nie wymaga, pozostałe parametry zgodnie z SWZ.

Pytanie 7

Do §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 dzień zwłoki?

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ.

Pytanie 8

Do §8 ust. 1 lit. b) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wymiaru kary umownej za rozwiązanie lub odstąpienie od umowy do wysokości 10% wartości brutto niewykonanej części umowy.?”

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ.

Pytanie 9

Do §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 dzień zwłoki?

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ.

Pytanie 10

Do §8 ust. 1 lit. d) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wymiaru kary umownej za niedostarczenie dokumentów do wysokości 1% wartości brutto pierwszego zamówienia za każdy dzień opóźnienia?

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ.

Pytanie 11

Do §11 ust. 7 wzoru umowy. Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę §11 ust. 7 wzoru umowy poprzez: usunięcie postanowienia ustanawiającego poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia na co najmniej 25% oraz zastąpienie go postanowieniem przewidującym, że wartość ww. poziomu zmiany cen wyniesie 3%, albowiem ww. postanowienie narusza zasadę ekwiwalentności świadczeń stron oraz postulat równomiernego rozłożenia ryzyka kontraktowego? Zapis §11 ust. 7 ustanawiający poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia na 25% nie zapewnia ekwiwalentności świadczeń stron umowy oraz nie niweluje ryzyka związanego ze zmianą kosztów wykonania zamówienia publicznego, co przy aktualnym poziomie inflacji 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 24% (co stanowi bardzo dużą wartość, zwłaszcza uwzględniając kwotę przedmiotu zamówienia oraz niskie marże w zamówieniach

publicznych na dostawy leków) 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:

Zgodnie z SWZ.

Pytanie 11

Do §11 ust. 7-9 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. 7-9 wzoru umowy, zarówno Wykonawca jaki i Zamawiający natychmiast nabywają 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 12

Czy w stosunku do Zamawiającego na chwilę obecną aktualizują się przesłanki „niewypłacalność” 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 starają się aktualne w okresie od chwili obecnej do zakończenia umowy zawartej na skutek niniejszego postępowania?

Odpowiedź:

Nie dotyczy SWZ.

Pytanie 13

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.

Pytanie 14

Dotyczy zapisów umowy § 2 ust. 2 „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 pakietu nr 12? Lek z wymienionej części, nie jest lekiem na ratunek życia, jest lekiem z programów lekowych, gdzie podania leków są wcześniej zaplanowane, a pacjenci przychodzą na podanie leku po wcześniejszym uzgodnieniu terminu z lekarzem/oddziałem/poradnią.

Odpowiedź:

Zgodnie z SWZ.

Pytanie 15

Dotyczy zapisów umowy § 3 ust. 1 Czy Zamawiający wydłuży godziny dostaw leków do apteki od 7:30 do 14:00 dla pakietu nr 12 z powodów logistycznych?

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza powyższe i modyfikuje załącznik nr 3 do SWZ zgodnie z tekstem jednolitym do Nin pisma.

Pytanie 16

Dotyczy zapisów umowy § 7 ust. 1 Prosimy o dopisanie do §7 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 dopuszcza powyższe i modyfikuje załącznik nr 3 do SWZ zgodnie z tekstem jednolitym do Nin pisma.

Pytanie 17

Dotyczy zapisów umowy § 3 ust. 7 2 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 email na który ma zostać wysłany rejestr.

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza powyższe, pozostałe parametry zgodnie z SWZ, Zamawiający wskazuje 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. 284 ust. 6 ustawy Pzp, na stronie internetowej prowadzonego postępowania <https://ezamowienia.gov.pl/> oraz www.szpitalrydygier.pl, zamieszcza niniejsze wyjaśnienia treści Specyfikacji.