 **SZPITAL SPECJALISTYCZNY**

**W BRZOZOWIE**

**PODKARPACKI OŚRODEK ONKOLOGICZNY**

**im. Ks. Bronisława Markiewicza**

ADRES: 36-200 Brzozów, ul. Ks. J. Bielawskiego 18

**tel./fax. (13) 43 09 587**

**www.szpital-brzozow.pl e-mail:** [**zampub@szpital-brzozow.pl**](mailto:zampub@szpital-brzozow.pl)

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

Sz.S.P.O.O. SZPiGM 3810/47/2023 Brzozów, dnia 17.08.2023 r.

**Dotyczy**

**Postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na dostawy produktów leczniczych**

**Sygn. sprawy Sz.S.P.O.O. SZPiGM.3810/47/2023**

W związku z pytaniami złożonymi w niniejszym postępowaniu, Zamawiający udziela następujących odpowiedzi:

**Pytanie nr 1-dot. §1 ust. 5 wzoru umowy**

Prosimy o modyfikację treści §1 ust. 5, poprzez skonkretyzowanie granicznych wartości dla poszczególnych pozycji asortymentowych, jakie Zamawiający zamierza zrealizować, np. poprzez podanie, że zmiany ilości produktów określonych w formularzu asortymentowym mogą ulec zmniejszeniu lub zwiększeniu w granicach +/- 20%, przy czym przez takie sformułowanie Zamawiający będzie rozumiał możliwość zamówienia o 20% mniejszych lub o 20% większych ilości, każdego z zamówionych produktów. Aktualna treść §1 ust. 5 jest na tyle ogólna i nieprecyzyjna, że na jej podstawie wykonawcy nie są w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia w zakresie poszczególnych pozycji asortymentowych oraz dokonać prawidłowej kalkulacji cen na potrzeby składanej oferty.

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

**Pytanie nr 2-dot. §2 ust. 5 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 §2 ust. 5 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 wyraża zgodę na krótszy-9-cio miesięczny termin ważności produktów leczniczych jedynie w zakresie części nr 9.Zgodnie z odpowiedzią na pytanie nr 13.

**Pytanie nr 3-dot. §2 ust. 13 wzoru umowy**

Prosimy o doprecyzowanie zapisu zawartego w treści §2 ust.13 wzoru umowy, poprzez jednoznaczne wskazanie terminu na wymianę towaru wolnego od wad, z podziałem na produkty dostarczane w trybie zwykłym jak i w trybie na ratunek. Jednocześnie prosimy o rozszerzenie ww. zapisu poprzez dodanie informacji o procedurze reklamacyjnej, na której rozpatrzenie wykonawca powinien mieć co najmniej 7 dni.

**Odpowiedź:**

Zgodnie z treścią SWZ.

**Pytanie nr 4-dot. §3 ust. 4 wzoru umowy**

Prosimy o wykreślenie z wzoru umowy treści §3 ust. 4, gdyż w naszej opinii, pozostawienie tak brzmiącego postanowienia, niepotrzebnie stwarza sytuację, w której nie ma jasności czy Wykonawca, który „oświadcza, że przyjął do wiadomości, iż w trakcie realizacji umowy mogą wystąpić opóźnienia w realizacji zobowiązań ze strony Kupującego, do około 90 dni po terminie płatności faktur.” tym samym wyraża zgodę lub chociażby godzi się na tego rodzaju opóźnienie.

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

**Pytanie nr 5-dot. §4 ust. 1 tiret pierwsze wzoru umowy.**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na naliczanie ewentualnej kary umownej za opóźnienie w realizacji zobowiązań w wysokości 1% wartości brutto niedostarczonego przedmiotu sprzedaży dziennie?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie nr 6-dot. §4 ust. 1 tiret drugie wzoru umowy**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na naliczanie ewentualnej kary umownej za odmowę przyjęcia zamówienia w wysokości 1% wartości zamówienia dziennie.

**Odpowiedź:**

Zgodnie z treścią SWZ.

**Pytanie nr 7-dot. §4 ust. 1 tiret trzecie wzoru umowy.**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na naliczanie ewentualnej kary umownej za realizowanie umowy niezgodnie z jej treścią w wysokości 50,00 zł dziennie? Jednocześnie prosimy o wskazanie, jakie okoliczności Zamawiający ma na myśli jako przypadki realizowania umowy niezgodnie z jej treścią, skutkujące obowiązkiem zapłaty kary umownej przez Wykonawcę oraz ustanowienie zamkniętego katalogu tych okoliczności, ze względu na fakt, że warunkiem prawidłowo i skutecznie zastrzeżonej kary umownej jest precyzyjne i konkretnie wskazanie obowiązku strony, którego nienależyte wykonanie rodzi obowiązek zapłaty kary umownej.

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ. Jako realizowanie umowy niezgodnie z treścią umowy Zamawiający rozumie wszystkie inne przypadki niewymienione w §4 ust. 1 tiret pierwsze i drugie.

**Pytanie nr 8-dot. §5 ust. 9 wzoru umowy**

Wnosimy o obniżenie do 5% minimalnego progu uprawniającego do ubiegania się o zmianę wynagrodzenia. Wskazujemy przy tym, że proponowany przez Zamawiającego próg 20% spowodować może konieczność ponoszenia rażących strat po stronie wykonawcy zamówienia i sprzedaż poniżej kosztów zakupu (maksymalne marże, w których zawierają się koszty i zysk wykonawcy najczęściej nie przekraczają 5%), a co za tym idzie konieczność odstąpienia od umowy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie nr 9-dot.** **§5 ust. 11 wzoru umowy**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na podniesienie maksymalnego poziomu wartości zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza do łącznie 20% w stosunku do wartości całkowitego wynagrodzenia brutto?

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ. Powyższe kwestie regulują przepisy rangi ustawowej.

**Pytanie nr 10-dot. §5 ust. 8-11 wzoru umowy**

Prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o §5 ust. 8-11 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:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ. Zgodnie z treścią **§**1 ust. 4 projektowanych postanowień umowy, Strony mogą rozwiązać umowę na zasadzie porozumienia stron w każdym przypadku.

**Pytanie nr 11-dot. §6 ust. 3 wzoru umowy**

Wnosimy o zmianę zapisu w §6 ust. 3 umowy poprzez zwiększenie minimalnego zakresu zrealizowania umowy do wartości minimum 70%. Wskazujemy, że wskazany próg realizacji minimum 10%, wypacza ekonomiczny sens zawarcia umowy oraz jest niezgodny z przepisami ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2021 poz. 1129 ze zm.), gdyż może doprowadzić do istotnej zmiany umowy i jej charakteru, co stoi w sprzeczności z zapisami art. 454 ust.1, ust.2 pkt 1) i 3) oraz art.455 ust.1pkt1)PZP.

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

**Pytanie nr 12-dot. §2 ust. 4 wzoru umowy**

Zamawiający w § 2 ust. 4 wzoru umowy zastrzegł, iż Wykonawca zobowiązany jest do wykonywania „Dostawa produktu leczniczego na ratunek: w dniu złożenia zamówienia w przypadku gdy zamówienie zostaje wysłane do godziny 11.00.”

Zgodnie z obowiązującymi wewnętrznymi procedurami u Wykonawcy, minimalny czas dostawy „na cito” wynosi 12 godzin od poniedziałku do piątku, z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy, w związku z tym, czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu dostawy „na cito” do 12 godzin od poniedziałku do piątku, z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy, od momentu złożenia zamówienia dla leków w części nr 9?

Prośbę swą motywujemy tym, iż produkty lecznicze znajdujące się w części nr 9 nie są lekami na ratunek życia.

**Odpowiedź:**

Zgodnie z treścią SWZ.

**Pytanie nr 13-dot. §2 ust. 5 wzoru umowy dla części nr 9**

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość modyfikacji §2 ust. 5 projektu Umowy w ten sposób, że otrzyma on następujące brzmienie:

*„5. Termin ważności dostarczanych produktów leczniczych nie może być krótszy niż 9 miesięcy, licząc od dnia dostawy.”*

Zaproponowany przez Zamawiającego termin ważności tj. min. 12 miesięcy, dla produktu leczniczego tocilizumab nie jest możliwy do spełnienia dla Wykonawcy, ze względu na fakt, iż Roche Polska 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.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę.

**Pytanie nr 14-dot. §2 ust. 13 wzoru umowy dla części nr 9**

Zamawiający w **§ 2** ust. 13 wzoru umowy zastrzegł, iż „W przypadku stwierdzenia przez Kupującego wad przedmiotu sprzedaży, Sprzedający zobowiązany jest do ich usunięcia w terminie równym terminowi określonemu w § 2 ust. 4. ”

Zgodnie z obowiązującymi wewnętrznymi procedurami u Wykonawcy, czas dostawy produktu wolnego od wad wynosi 24 godziny w dni robocze, w związku z tym, czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu realizacji reklamacji ilościowej do 24h w dni robocze. Jeśli zaś chodzi o reklamację jakościową to zgodnie z przepisami ustawy z dnia 6 września 2001r. Prawo farmaceutyczne termin jej rozpatrzenia może wynosić nawet kilkadziesiąt dni.

Wskazujemy, że reklamacje jakościowe rozpatrywane są najczęściej w oparciu o decyzję producenta leku. Procedura reklamacyjna wymaga zatem odbioru leku od Zamawiającego i dostarczenia go do producenta. Również badanie zasadności reklamacji przez producenta nie zawsze może odbyć się natychmiastowo. W związku z powyższym prosimy o wydłużenie termin reklamacji jakościowych do 7 dni dla części nr 9?

**Odpowiedź:**

Zgodnie z treścią SWZ.

**Pytanie nr 15-dot. §2 ust. 18 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 email na który ma zostać wysłany rejestr.

**Odpowiedź:**

Zgodnie z treścią SWZ.

**Pytanie nr 16-dot. §2 ust. 17 wzoru umowy**

*„Sprzedający zobowiązuje się nie korzystać z prawa do wstrzymania dostaw na podstawie art. 552 k.c. lub jakiegokolwiek innego tytułu prawnego***.”**

Zaproponowane przez Zamawiającego postanowienie umowne skutkuje obowiązkiem wykonywania umowy przez Wykonawcę w przypadku niewykonywania obowiązku zapłaty przez Zamawiającego. Co więcej konstrukcja obecnego postanowienia z par 2 ust 17 nie wskazuje na żadne ograniczenia czasowe, co oznacza, iż przy opóźnieniu w płatnościach po stronie Zamawiającego, niezależnie od ich wysokości oraz terminu opóźnienia płatności, Wykonawca ma obowiązek nieprzerwanego wykonywania umowy.

Tak ukształtowane postanowienie należy uznać za sprzeczne z art. 552 Kodeksu Cywilnego poprzez ograniczenie prawa Wykonawcy do powstrzymania się z realizacją dostaw w przypadku, gdy Zamawiający dopuści się zwłoki z zapłatą ceny za dostarczoną część rzeczy sprzedanych. 3

Z powyższych powodów postanowienie zaproponowane przez Zamawiającego we wzorze umowy narusza przepisy Kodeksu Cywilnego oraz zasady współżycia społecznego i powinno ulec zmianie.

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

**Pytanie nr 17-dot. §5 ust. 14 wzoru umowy**

Czy Zamawiający w § 5 ust. 14 miał na myśli:

*„14. W przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmian* ***cen*** *leków objętych umową dopuszczają możliwość rozwiązania umowy w całości lub w spornej części”?*

**Odpowiedź:**

Tak

Jednocześnie Zamawiający dokonuje następujących modyfikacji projektowanych postanowień umowy

1. Treść §1 ust. 4 otrzymuje brzmienie:

*„Każdej ze stron umowy przysługuje prawo wypowiedzenia umowy z zachowaniem 1-miesięcznego terminu wypowiedzenia”.*

1. Treść §2 ust. 5 otrzymuje brzmienie:

*„Termin ważności dostarczanych produktów leczniczych nie może być krótszy niż 12 miesięcy, licząc od dnia dostawy(dotyczy części 1-8)*

*Termin ważności dostarczanych produktów leczniczych nie może być krótszy niż 9 miesięcy, licząc od dnia dostawy(dotyczy części 9)”*

1. Treść §5 ust. 14 otrzymuje brzmienie:

„*W przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmian cen leków objętych umową dopuszczają możliwość rozwiązania umowy w całości lub w spornej części”.*