



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

Zamość, dnia 22 listopada 2022 r.

DZP.3320.82.22

Dotyczy: Wyjaśnienie treści SWZ.

Samodzielny Publiczny Szpital Wojewódzki im. Papieża Jana Pawła II w Zamościu, ul. Aleje Jana Pawła II 10, zgodnie z art. 135 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych udostępnia treść zapytania wraz z wyjaśnieniem treści SWZ opracowanej do postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na **dostawę leków onkologicznych dla Samodzielnego Publicznego Szpitala Wojewódzkiego im. Papieża Jana Pawła II w Zamościu.**

Pytanie 1 dot. zadania 6:

„Proszę o potwierdzenie czy Zamawiający w opisie przedmiotu zamówienia w zadaniu nr 6 omyłkowo wpisał wielkość opakowania ampułko-strzykawka 0,5 ml a powinno być ampułko-strzykawka 1 ml?”.

Wyjaśnienie: Powinno być 1 ml. Omyłkowo wpisano 0,5 ml.

Pytanie 2 dot. załącznika nr 4 do SWZ - projektowane postanowienia umowy:

„Proszę o wyjaśnienie czy w razie wystąpienia braku statusu refundacyjnego leku, wstrzymania lub wycofania produktu leczniczego z obrotu decyzją Głównego Inspektora Farmaceutycznego oraz zaprzestania produkcji, skutkujących uniemożliwieniem realizacji umowy przez Wykonawcę, przy jednoczesnym udokumentowanym braku możliwości dostarczenia przez Wykonawcę towaru równoważnego/odpowiednika, Zamawiający dopuszcza rozwiązanie umowy za porozumieniem stron lub wyłączenie w/w produktu z umowy (bez naliczenia kar umownych) 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: Wykonawca zobowiązany jest do realizacji postanowień umowy w całości. W przypadku wstrzymania lub wycofania produktu leczniczego z obrotu Wykonawca zobowiązany będzie do dostarczenia towaru równoważnego/odpowiednika. Gdy towar równoważny/odpowiednik będzie dostępny na rynku, Wykonawca zobowiązany będzie do jego dostarczenia. Jedynie w sytuacji, gdy nie będzie jakiegokolwiek dostępności na rynku towaru równoważnego/odpowiednika, możliwym będzie rozwiązanie umowy za porozumieniem stron/wyłączenie niedostępnego produktu z umowy (bez naliczenia kar umownych) z uwagi na niemożność spełnienia świadczenia.

Wykonawca zobowiązany jest posiadać stosowne pozwolenia/koncesje do realizacji umowy w całości, w tym dostarczenia towaru równoważnego/odpowiednika w okolicznościach wstrzymania lub wycofania produktu leczniczego z obrotu.

Pytanie 3 dot. załącznika nr 4 do SWZ - projektowane postanowienia umowy § 4 ust. 3:

„Z uwagi na fakt, iż wymieniony produkt leczniczy w zadaniu nr 6 nie jest lekiem ratującym życie tj. nie jest lekiem na tzw. „ratunek” i nie wymaga dostaw z zastrzeżeniem „na cito” oraz dostaw z realizacją w trybie natychmiastowym, a jego podawanie odbywa się w trybie planowanym, proszę o potwierdzenie, że zapisy § 4 ust. 3 wzoru umowy nie będą miały zastosowania w stosunku do zadania nr 6.

Zapisy umowy w obecnym brzmieniu dla wyżej wymienionych leków są nieproporcjonalne w stosunku do obiektywnych potrzeb Zamawiającego”.

Wyjaśnienie: Zapisy § 4 ust. 3 wzoru umowy odnośnie dostaw „na cito” nie będą miały zastosowania w stosunku do zadania 6.

Pytanie 4 dot. załącznika nr 4 do SWZ - projektowane postanowienia umowy § 5 ust. 1 pkt 4:

„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 wzoru umowy 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: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zapisów § 5 ust. 1 pkt. 4 wzoru umowy.

Pytanie 5 dot. zadania 2:

„Czy zamawiający w pakiecie nr 2 wyrazi zgodę na przystąpienie do zadania w 5 ampułkowych opakowaniach”.

Wyjaśnienie: Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie 6 dot. załącznika nr 4 do SWZ - projektowane postanowienia umowy § 5 ust. 1 pkt 4:

„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: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane przez Wykonawcę zmiany projektowanych postanowień umowy. Wiążące pozostają projektowane postanowienia umowy w brzmieniu stanowiącym Załącznik do SWZ.

Pytanie 7 dot. załącznika nr 4 do SWZ - projektowane postanowienia umowy § 5 ust. 1 pkt 4:

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

Wyjaśnienie: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane przez Wykonawcę zmiany projektowanych postanowień umowy. Wiążące pozostają projektowane postanowienia umowy w brzmieniu stanowiącym Załącznik do SWZ.

Pytanie 8 dot. załącznika nr 4 do SWZ - projektowane postanowienia umowy § 2 ust. 6:

„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 obojętnej 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 ceny określonej przez Wykonawcę w ofercie bez konieczności zawierania aneksu”.

Wyjaśnienie: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane przez Wykonawcę zmiany projektowanych postanowień umowy. Wiążące pozostają projektowane postanowienia umowy w brzmieniu stanowiącym Załącznik do SWZ.

Pytanie 9 dot. załącznika nr 4 do SWZ - projektowane postanowienia umowy § 4 ust. 3:

„Zamawiający w paragrafie 4 ust. 3 wzoru umowy zastrzegł, iż Wykonawca zobowiązany jest do wykonywania dostaw na „cito” 24 godziny na dobę, 7 dni w tygodniu.

Zgodnie z obowiązującymi wewnętrznymi procedurami u Wykonawcy, minimalny czas dostawy „na cito” wynosi 12 godzin od poniedziałku do piątku, z pominięciem 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 pominięciem dni ustawowo wolnych od pracy, od momentu złożenia zamówienia?

Prośbę swą motywujemy tym, iż produkt leczniczy znajdujący się w zadaniu nr 4,5 nie jest lekiem na ratunek życia”.

Wyjaśnienie: Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie 10 dot. załącznika nr 4 do SWZ - projektowane postanowienia umowy § 1 ust. 2:

„Do §1 ust. 2 zdanie drugie wzoru umowy. Prosimy o modyfikację treści §1 ust. 2 poprzez skonkretyzowanie granicznych wartości dla poszczególnych pozycji asortymentowych, jakie Zamawiający zamierza zrealizować, np. poprzez podanie, że zmiany ilości produktów określonych w formularzu cenowym 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 asortymentów. Aktualna treść §1 ust. 2 jest na tyle ogólna i nieprecyzyjna, że na jej podstawie wykonawcy nie są w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia w zakresie jego poszczególnych pozycji asortymentowych, a także nie są w stanie dokonać prawidłowej kalkulacji cen na potrzeby składanej oferty”.

Wyjaśnienie: Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany projektowanych postanowień umowy postulowane przez Wykonawcę. Wiążące pozostają projektowane postanowienia umowy w brzmieniu stanowiącym załącznik do SWZ.

Pytanie 11 dot. załącznika nr 4 do SWZ - projektowane postanowienia umowy § 1 ust. 4 pkt 2:

„Do §1 ust. 4 pkt 2) wzoru umowy: Prosimy o dopisanie do §1 ust. 4 pkt 2) następującej treści: "Dostawy produktów z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę na nie musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego”.

Wyjaśnienie: Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie 12 dot. załącznika nr 4 do SWZ - projektowane postanowienia umowy § 4 ust. 4 pkt 1 i pkt 2:

„Do §4 ust. 4 pkt 1) i 2) wzoru umowy. Prosimy o zmianę wyrażenia: „(...) w wyznaczonym przez niego terminie (...)” na zapis: „(...) w wyznaczonym przez niego terminie, nie krótszym niż 3 dni (...)”.

Wyjaśnienie: Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie 13 dot. załącznika nr 4 do SWZ - projektowane postanowienia umowy § 4 ust. 6:

„Do §4 ust. 6 zdanie ostatnie wzoru umowy. Czy Zamawiający odstąpi od wymogu dołączania do każdej dostawy dokumentu WZ oraz protokołu odbioru? Jednocześnie zapewniamy, że dołączana do każdorazowej dostawy faktura VAT spełniać będzie wymogi dla dokumentu przekazania produktu leczniczego, a tym samym zawierała będzie między innymi takie informacje jak numer serii czy data ważności dostarczonego przedmiotu umowy”.

Wyjaśnienie: Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie 14 dot. załącznika nr 4 do SWZ - projektowane postanowienia umowy § 4 ust. 15:

„Do §4 ust. 15 wzoru umowy: Prosimy o dodanie słów zgodnych z przesłanką wynikającą z treści art. 552 kodeksu cywilnego: "... z wyłączeniem powołania się przez Wykonawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru Kupującemu”.

Wyjaśnienie: Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany projektowanych postanowień umowy postulowane przez Wykonawcę. Wiążące pozostają projektowane postanowienia umowy w brzmieniu stanowiącym załącznik do SWZ.

Pytanie 15 dot. załącznika nr 4 do SWZ - projektowane postanowienia umowy § 5 ust. 1 pkt 3:

„Do §5 ust. 1 pkt 3 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów §5 ust. 1 pkt 3 wzoru umowy w poprzez zapis o ewentualnej karze za niedopełnienie obowiązku dostarczenia dokumentów w wysokości 50,00 zł za każdy przypadek?”

Wyjaśnienie: Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany projektowanych postanowień umowy postulowane przez Wykonawcę. Wiążące pozostają projektowane postanowienia umowy w brzmieniu stanowiącym załącznik do SWZ.

Pytanie 16 dot. załącznika nr 4 do SWZ - projektowane postanowienia umowy § 5 ust. 1 pkt 4:

„Do §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: Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany projektowanych postanowień umowy postulowane przez Wykonawcę. Wiążące pozostają projektowane postanowienia umowy w brzmieniu stanowiącym załącznik do SWZ.

Pytanie 17 dot. załącznika nr 4 do SWZ - projektowane postanowienia umowy § 6 ust. 2 pkt 2:

„Do §6 ust. 2 pkt 2) wzoru umowy. Wnosimy o wykreślenie z umowy zapisu §6 ust. 2 pkt 2) w brzmieniu zawartym we wzorcu umowy załączonym do SWZ. 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: Zamawiający nie wyraża zgody na zmiany projektowanych postanowień umowy postulowane przez Wykonawcę. Wiążące pozostają projektowane postanowienia umowy w brzmieniu stanowiącym załącznik do SWZ.

Adam Fimiarz
/-/
Dyrektor
Samodzielnego Publicznego Szpitala Wojewódzkiego
im. Papieża Jana Pawła II w Zamościu