



WSSz -NZP – _____ / 22

Łódź, dnia 14. 12. 2022 r.

Uczestnicy postępowania
przetargowego

dotyczy: postępowania w trybie przetargu nieograniczonego o wartości równej lub przekraczającej progi unijne określone na podstawie art. 3 ustawy Pzp na dostawę leków, sprawa ZP 48/22

I. Na podstawie art. 135 ustawy z dn. 11.09.2019r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. poz. 2019 ze zm.) oraz w związku z pytaniami dotyczącymi przedmiotowego postępowania Zamawiający wyjaśnia, co następuje:

1. dot. **pakietu nr 15**: *Bardzo proszę o doprecyzowanie czy Zamawiający oczekuje preparatu, który nie zawiera mleczanów?*

Wyjaśnienia: Tak, Zamawiający potwierdza, że oczekuje preparatu niezawierającego mleczanów.

2. *Czy Zamawiający w par. 2.5 wykreśli zasadę, że procentowa obniżka ceny urzędowej pociąga za sobą taką samą obniżkę ceny umownej? Oczywistym jest, że cena urzędowa jest ceną maksymalną, jednak możliwa jest sytuacja w której pomimo obniżenia ceny urzędowej cena ofertowa (umowna) jest nadal niższa od urzędowej. W takiej sytuacji wymóg proporcjonalnego obniżenia ceny grozi Wykonawcy rażąco strata – skalkulował on cenę na minimalnym poziomie, jest ona nadal niższa od urzędowej i nie może je obniżyć ‘w tym samym stopniu’. Cena ofertowa nie jest kalkulowana w stosunku do ceny urzędowej, lecz w odniesieniu do faktycznych kosztów i polityki cenowej Wykonawcy. Zasada obniżenia ceny każdorazowo w razie obniżenia ceny urzędowej może prowadzić do sprzedaży towaru po rażąco niskiej cenie.*

Wyjaśnienia: Zgodnie z SWZ.

3. *Czy Zamawiający zmieni określony w par. 3.2. termin dostaw „na cito” z 8 godzin na 12 godzin w zakresie pakietu 5 i 6? Tak określony termin dostawy faworyzuje lokalnych dostawców i w praktyce wyklucza z udziału w postępowaniu tych, którzy są w stanie dostarczyć przedmiot zamówienia w cenach dużo niższych ale w terminie niewiele dłuższym (jak np. 12 godzin). W konsekwencji zapis ten narusza konkurencję oraz zasadę równego udziału stron w postępowaniu – co wynika choćby z Wyroku KIO z dnia 22 grudnia 2009 r. (KIO/UZP 1734/09): „Szeroko pojęte wymagania zamawiającego (w tym również dotyczące miejsca czy sposobu jego realizacji) składające się na opis przedmiotu zamówienia mogą naruszać konkurencję, o której stanowi art. 29 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych, nie tylko poprzez eliminację niektórych wykonawców z możliwości zaoferowania swoich usług czy produktów, ale również w sposób nadmiernie utrudniający przygotowanie i złożenie korzystnej ekonomicznie i racjonalnej oferty. Postanowienia tego typu nie mogą wprowadzać wymogów, które zróżnicują sytuację wykonawców obecnych na rynku w sposób nadmierny, a nie uzasadniony racjonalnymi i obiektywnymi potrzebami zamawiającego, które dany opis przedmiotu zamówienia ma zaspokoić.”*

Wyjaśnienia: Zgodnie z SWZ.

4. *Czy Zamawiający w par. 3.6 usunie możliwość składania zamówień w formie telefonicznej? Zgodnie z art. 36z ust. 4 Prawa farmaceutycznego (w brzmieniu obowiązującym od 12 lipca 2015 r.) zamówienia na leki muszą być składane w formie pisemnej albo w formie dokumentu elektronicznego doręczanego środkami komunikacji elektronicznej. Nie ma możliwości składania zamówień w formie telefonicznej.*

Wyjaśnienia: Zgodnie z SWZ.

5. *Czy Zamawiający wykreśli zapis par. 6.4? Procedurę reklamacyjną wyczerpująco regulują zapisy par. 6.1-6.3 i brak podstaw do wprowadzania odrębnej procedury „odmowy odbioru leków”, tym bardziej, że zgodnie z KC Wykonawca ma prawo uczestniczenia w procedurze reklamacji i jej rozpatrzenia. Tymczasem par. 6.4 wprowadza jednostronny tryb „odmowy odbioru” – bez wskazania, czy taka odmowa uruchamia procedurę reklamacji wskazaną w par. 6.1 i nast., czy też przebiega w inny, niewskazany w umowie sposób.*

Wyjaśnienia: Zgodnie z SWZ.

6. Czy Zamawiający zmniejszy wartość kary umownej określonej w par. 7.1.3 z 10% do wartości max. 0,2%? Obecna kara jest rażąco wygórowana.

Wyjaśnienia: Zgodnie z SWZ.

7. Czy Zamawiający w par. 8.1.2 zamiast 90 dni wpisze 14 dni? Obecny zapis oznacza w praktyce 150-dniowy (sic) termin płatności faktur. Zgodnie z art. 8 ust. 2 Ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o terminach zapłaty w transakcjach handlowych, w transakcjach handlowych, w których dłużnikiem jest podmiot publiczny będący podmiotem leczniczym w rozumieniu art. 4 ust. 1 pkt 2–4 ustawy z dnia 15 kwietnia 2011 r. o działalności leczniczej, termin zapłaty określony w umowie nie może przekraczać 60 dni, liczonych od dnia doręczenia dłużnikowi faktury lub rachunku, potwierdzających dostawę towaru lub wykonanie usługi. Zaproponowana w par. 8.1.2 procedura prowadzi w praktyce do wydłużenia 60-dniowego terminu wskazanego w przepisach, który jest zgodnie z przepisami terminem maksymalnym.

Wyjaśnienia: Zgodnie z SWZ.

8. Czy w celu miarkowania kar umownych Zamawiający dokona modyfikacji postanowień projektu przyszłej umowy w zakresie zapisów § 7 ust. 1:

1. Strony ustalają, że w razie niewykonania lub nienależytego wykonania warunków umowy, Zamawiający będzie uprawniony do naliczenia kar umownych z następujących tytułów oraz w następującej wysokości:

1) 0,2% wartości brutto umownej towaru nie dostarczonego w terminie, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki, **jednak nie więcej niż 10% wartości brutto towaru nie dostarczonego w terminie,**

2) 0,2% wartości brutto zareklamowanego przez Zamawiającego towaru złej jakości, za każdy rozpoczęty dzień oczekiwania na wymianę, ponad termin określony w umowie, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki, **jednak nie więcej niż 10% wartości brutto zareklamowanego przez Zamawiającego towaru.**

3) **5%** wartości brutto niezrealizowanej części umowy, w przypadku każdej odmowy przyjęcia zamówienia przez Wykonawcę, wstrzymania dostawy towaru lub dokonania nie uzgodnionej podmiany asortymentu zamówionego towaru, za wyjątkiem sytuacji, gdy brak dostawy spowodowany będzie skreśleniem leku z listy leków, dla których określono urzędową cenę zbytu,

Wyjaśnienia: Zgodnie z SWZ.

9. Czy Zamawiający uzupełni projekt umowy o zapis, że na podstawie art. 106n ust. 1 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług udziela Wykonawcy zgody na wystawianie i przysyłanie faktur, duplikatów faktur oraz ich korekt, a także not obciążeniowych i not korygujących w formacie pliku elektronicznego PDF na wskazany przez siebie adres poczty e-mail, ze wskazanych w umowie adresów poczty e-mail Wykonawcy?.

Wyjaśnienia: Zamawiający wyraża zgodę, patrz pkt II niniejszego pisma.

10. Do §1 ust. 3 wzoru umowy. Prosimy o dopisanie do §1 ust. 3 następującej treści: "Dostawy produktów z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę na nie musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego."

Wyjaśnienia: Zgodnie z SWZ.

11. Do §1 ust. 4 wzoru umowy. Wnosimy o zmianę zapisu w §1 ust. 4 poprzez zwiększenie minimalnego zakresu zrealizowania umowy do wartości 70%. Wskazujemy, że wskazany próg realizacji minimum 30%, 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.1 pkt 1) ww. ustawy.

Wyjaśnienia: Zgodnie z SWZ.

12. Do §3 ust. 10, §7 ust. 1 pkt 3 wzoru umowy. Prosimy o dodanie słów zgodnych z art. 552 k.c.: "z wyłączeniem powołania się na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru Kupującemu."

Wyjaśnienia: Zgodnie z SWZ.

13. Do §3 ust. 11 wzoru umowy: Ponieważ charakterystyki produktów leczniczych oraz ich aktualizacje są dokumentami powszechnie dostępnymi to wnosimy o odstąpienie od wymogu bieżącego przekazywania Zamawiającemu ich aktualizacji.

Wyjaśnienia: Zgodnie z SWZ.

14. Do §8 ust. 1 pkt 2 wzoru umowy. W związku z tym, że czynność prawna dokonana przez strony nie może skutkować wyłączeniem ze stosowania bezwzględnie obowiązujących przepisów prawa, a takim jest art. 552 Kodeksu Cywilnego uprawniającego Sprzedawcę do wstrzymania dostaw w przypadku, gdy Kupujący dopuszcza się zwłoki z dokonaniem zapłaty za dostarczoną część zamówienia, prosimy o usunięcie z umowy odpowiednich postanowień §8 ust. 1 pkt 2.

Wyjaśnienia: Zgodnie z SWZ.

15. Do §10 ust. 1 pkt 5 wzoru umowy. Z uwagi na to, że Obwieszczenia Ministra Zdrowia w sprawie wykazu refundowanych leków, środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego oraz wyrobów medycznych, ustalające między innymi, urzędowe ceny zbytu, są aktami powszechnie dostępnymi, prosimy o odstąpienie od wymogów informacyjnych nałożonych na Wykonawcę w §10 ust. 1 pkt 5 wzoru umowy.

Wyjaśnienia: Zgodnie z SWZ.

16. Do §10 ust. 1 pkt 7 wzoru umowy. Prosimy o modyfikację treści §10 ust. 1 pkt 7, 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 asortymentów. Aktualna treść §10 ust. 1 pkt 7 jest na tyle ogólna, 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.

Wyjaśnienia: Zgodnie z SWZ.

II. Zgodnie z art. 137 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych Wojewódzki Specjalistyczny Szpital im. dr Wł. Biegańskiego w Łodzi zmienia treść Specyfikacji Warunków Zamówienia w zakresie **Załącznika nr 4 do SWZ – Projekt umowy.**

W paragrafie 4 „Warunki płatności” dopisuje się ustęp 2 o następującej treści:

„2. Zamawiający wyraża zgodę na wystawianie i przesyłanie faktur, duplikatów faktur oraz ich korekt, a także not obciążeniowych i not korygujących w formacie pliku elektronicznego PDF na adres e-mail faktury@bieganski.com.pl”

Z poważaniem

Wersja elektroniczna dokumentu.

Dokument podpisany w oryginale przez Kierownika Sekcji ds. Zamówień Publicznych
mgr Pawła Lipińskiego z upoważnienia Dyrektora