

Zgierz, dn. 08.01.2020 r.

Nr sprawy: PN/LIX/2019

Wyjaśnienia Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na: Sukcesywną sprzedaż wraz z dostarczeniem leków, kontrastów, materiałów opatrunkowych dla Wojewódzkiego Szpitala Specjalistycznego im. Marii Skłodowskiej-Curie w Zgierzu, ul. Parzęczewska 35 z podziałem na pakiety

W związku z prośbami o wyjaśnienie treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w przedmiotowym postępowaniu, działając na podstawie art. 38 ust. 1 i 2 ustawy z 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2019, poz. 1843 ze zm.), Zamawiający wyjaśnia, co następuje:

Pytanie 1. Termin realizacji zamówienia dla pakietu nr 12.: Z uwagi na fakt, iż Wykonawca może złożyć ofertę w bardzo korzystnych/promocyjnych cenach dla produktów leczniczych w zakresie pakietu nr 12 (Risperidone, inj.) jedynie w przypadku, gdy termin obowiązywania przyszłej umowy będzie wynosił do 12 miesięcy od momentu jej podpisania, uprzejmie proszę o zmianę **dla pakietu nr 12 terminu wykonania zamówienia określonego w SIWZ z 24 na 12 miesięcy**. Pozwoli nam to na złożenie korzystnej dla Zamawiającego oferty w przedmiotowym postępowaniu.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody, podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 2, Dotyczy pakietu nr 12, jeśli zamawiający wyrazi zgodę na skrócenie terminu wykonania zamówienia do 12 miesięcy dla w/w pakietu.:

Zamawiający w przypadku pakietu nr 12 wymaga produktu leczniczego (leku) o nazwie międzynarodowej RISPERIDONE w trzech różnych dawkach.

Standardowo, Wykonawca w takim przypadku oferuje lek o nazwie własnej: Rispolept Consta, który w zależności od dawki, zawiera odpowiednią ilość rysperydonu (Risperidonum). Obecnie wykonawca posiada również w swoim portfolio lek o nazwie własnej Xeplion, którego substancją czynną jest paliperydon palmitate, który to z kolei jest głównym aktywnym metabolitem rysperydonu. Produkt leczniczy Xeplion jest wskazany w leczeniu podtrzymującym schizofrenii u stabilnych dorosłych pacjentów leczonych paliperydonem lub rysperydonem. U wybranych dorosłych pacjentów ze schizofrenią, którzy reagowali wcześniej na doustny paliperydon lub rysperydon, można stosować produkt leczniczy Xeplion bez uprzedniej stabilizacji za pomocą terapii doustnej, jeśli objawy psychotyczne są łagodne do umiarkowanych i wskazana jest terapia w postaci długodziałających iniekcji. Zarówno lek Xeplion (paliperydon palmitate) jak i Rispolept Consta są refundowane i należą do jednej grupy limitowej (178.6, Leki przeciwpsychotyczne - rysperydon i paliperydon palmitate do stosowania pozajelitowego - postaci o przedłużonym uwalnianiu). Podkreślić należy również, że oba leki spełniają wymagania stawiane przez Zamawiającego w Specyfikacji co do dopuszczalności stosowania leku na rynku oraz obrotu.

W związku z powyższym, mając na uwadze możliwość zaferowania dwóch produktów leczniczych o tym samym wskazaniu terapeutycznym i w tej samej cenie, i tym samym rozszerzając możliwości wyboru leku przez Zamawiającego, proszę o wyjaśnienie czy Zamawiający rozszerzy pozycje ww. pakietu o pozycje dopuszczające możliwość zaferowania paliperidone palmitate, w trzech różnych dawkach: 75 mg, 100 mg, 150 mg, w postaci zawiesiny do wstrzykiwań o przedłużonym uwalnianiu.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody, podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 3, Dotyczy zapisów umowy: W związku z niejednoznacznymi zapisami umowy, proszę o potwierdzenie, iż w razie wystąpienia okoliczności takich jak: wstrzymanie lub wycofanie produktu leczniczego z obrotu decyzją Głównego Inspektora Farmaceutycznego oraz zaprzestanie produkcji, skutkujących uniemożliwieniem realizacji umowy przez Wykonawcę, **przy jednoczesnym udokumentowanym braku możliwości dostarczenia przez Wykonawcę towaru**

równoważnego/odpowiednika nastąpi rozwiązanie umowy za porozumieniem stron 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.

Odpowiedź: W przypadku udokumentowanego braku możliwości dostarczenia przez Wykonawcę towaru równoważnego nastąpi niemożność spełnienia świadczenia.

Pytanie 4, Dotyczy § 5 ust. 1 pkt. 4 oraz 5 wzoru umowy – kary umowne: Czy Zamawiający zgodzi się w § 5 ust. 1 pkt. 4 oraz 5 wzoru umowy na zmianę całkowitej wartości ogólnej Zamówienia podstawy do ustalenia wysokości kary umownej na wartość wynagrodzenia niezrealizowanej lub nieprawidłowo zrealizowanej części Zamówienia?

Zgodnie z wytycznymi UZP i wypracowanym stanowiskiem KIO 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 naliczaną również od prawidłowo zrealizowanego zamówienia pozostaje w sprzeczności z funkcją kary umownej określonej przez przepisy kodeksu cywilnego.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody, podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 5: Czy Zamawiający wykreśli w par. 2.7 frazę: „wraz z podaniem dokładnego miejsca przeznaczenia.” Określanie na dostarczonej przesyłce miejsca jej przeznaczenia nie ma żadnego uzasadnienia z punktu widzenia interesów czy ryzyka Zamawiającego, tym bardziej, że umowa określa jedno miejsce dostawy.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody, podtrzymuje zapisy SIWZ. Przesyłka powinna być oznaczona poprzez wskazanie jej miejsca przeznaczenia tj. „APTEKA”.

Pytanie 6: Czy Zamawiający wykreśli par 2.12 i 2.13? Wszelkie zastrzeżenia jakościowe lub ilościowe stanowią w istocie zgłoszenie reklamacyjne, które winno być rozpatrywane przy udziale Wykonawcy, w terminach określonych umową, zgodnie z paragrafem 3. „Odmowa przyjęcia towaru” sugeruje jednostronny, bez udziału Wykonawcy, tryb postępowania, co jest niedopuszczalne w świetle przepisów KC. Nadto w par. 2.13 wprowadzono 48-godzinny termin załatwienia reklamacji, co jest **sprzeczne z SIWZ** (SIWZ dopuszcza dłuższe terminy). Brak podstaw, aby jeden rodzaj reklamacji załatwiać w 48 godzin, a drugi – w ciągu np. 5 dni roboczych.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 7: Czy Zamawiający wykreśli par 2.14? Wszelkie zastrzeżenia jakościowe lub ilościowe stanowią w istocie zgłoszenie reklamacyjne, które winno być rozpatrywane przy udziale Wykonawcy, w terminach określonych umową, zgodnie z paragrafem 3. „Odmowa przyjęcia towaru” sugeruje jednostronny, bez udziału Wykonawcy, tryb postępowania, co jest niedopuszczalne w świetle przepisów KC.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 8: Czy Zamawiający w par. 3.2 wydłuży terminy rozpatrzenia reklamacji do 3 dni roboczych? Zgłoszona reklamacja (także ilościowa) wymaga rozpatrzenia z uwzględnieniem wyjaśnień firmy kurierskiej dostarczającej leki bądź zbadania jakościowo wadliwego towaru, a następnie (przy uwzględnieniu reklamacji) dostarczenia towaru. Wykonanie tego w krótszym czasie jest niemożliwe. Wykonawca zwraca uwagę, że **zapis ten jest sprzeczny z SIWZ**, albowiem kryterium w postaci terminu załatwienia reklamacji dopuszcza termin reklamacji nawet 5 dni roboczych, **nie** wskazując przy tym, że chodzi tylko o wady jakościowe. Reklamacja ilościowa może być zatem załatwiona w terminie zaoferowanym przez Wykonawcę, a zatem Zamawiający nie może w par. 3.2 wymuszać krótszego terminu realizacji reklamacji ilościowej, jeśli zaakceptował np. 3 dni robocze na załatwienie reklamacji (każdej).

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 9: Czy w świetle treści par. 3.5 Zamawiający dopuszcza, aby jedynym dokumentem towarzyszącym dostawie była faktura VAT, zawierająca wszystkie dane, o których mowa w jest w tym paragrafie?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza, aby jedynym dokumentem towarzyszącym dostawie była faktura VAT, zawierająca wszystkie dane, o których mowa jest w paragrafie 3.5. projektu umowy.

Pytanie 10: Czy Zamawiający w par. 4.10.a zamiast obowiązku wprowadzi prawo do dostarczenia zamiennika? 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 stratą po stronie Wykonawcy.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 11: Czy Zamawiający zmieni wartość kar umownych określonych w par. 5.1.2 z 2% do wartości max 0,2%? Obecna kara umowna jest rażąco wygórowana.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody, podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 12: Czy Zamawiający zmieni wartość kar umownych określonych w par. 5.1.3 z 5% do wartości max 0,2%? Obecna kara umowna jest rażąco wygórowana.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody, podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 13: Czy Zamawiający wykreśli zapis par. 11.2? w istocie „spory” dotyczące dostaw do szpitali nie dotyczą jakości produktów ani żadnych innych okoliczności, lecz nieregulowania przez kupującego wymagalnych zobowiązań. Zawezwanie do próby ugodowej (bo to prawdopodobnie Zamawiający ma na myśli w tym paragrafie) nie wniesie zatem nic nowego do sprawy, poza jej przedłużeniem.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody, podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 14: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wprowadzenie do zapisu par. 2 ust. 9 zobowiązania Zamawiającego do dokonania zakupu interwencyjnego po najniższej cenie dostępnej na rynku?

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 15: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wysokości i podstawy obliczania kar umownych, o których mowa w par. 5 ust. 1 pkt 4) i 5) wzoru umowy, tj. w wysokości 5% wartości niezrealizowanej części umowy? Nie ma uzasadnienia do uwzględniania w podstawie obliczania kary umownej dostaw już zrealizowanych.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody, podtrzymuje zapisy SIWZ.

Z poważaniem
Wojewódzkiego Szpitala Specjalistycznego
(podpis kierownika Zamawiającego)

Agnieszka Józwik