

DZP.271.5.2024-8

Bielsko-Biała dn. 07.02.2024 r.

**Dotyczy: przetargu nieograniczonego na dostawę leków cytostatycznych, w tym leków cytostatycznych niezbędnych do realizacji świadczeń z zakresu chemioterapii i programów lekowych dla potrzeb Beskidzkiego Centrum Onkologii – Szpitala Miejskiego im. Jana Pawła II w Bielsku – Białej (znak sprawy: DZP.271.5.2024).**

Uprzejmie informujemy, iż do siedziby Zamawiającego wpłynęły zapytania do SWZ o treści :

**Pytanie 1:**

**Dotyczy pakiet nr 47**

Czy Zamawiający dopuści możliwość dostawy innej dawki leków w ramach zawartej umowy, w związku z objęciem refundacją nowej dawki i pod warunkiem, że cena 1 mg nowej dawki jest tożsama z ceną 1 mg leku objętego umową? Dostępność wielu dawek pozwoli bowiem na optymalizację kosztów podczas leczenia oraz lepszą opiekę nad pacjentami.

**Uzasadnienie**

Zamawiający w pakiecie nr 47 określił produkt leczniczy Atezolizumabum koncentrat do sporządzania roztworu do infuzji 1200 mg/20 ml (Tecentriq 1200 mg).

Informujemy, iż produkt leczniczy Tecentriq 840 mg również znajduje się w wykazie refundowanych leków, środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego oraz wyrobów medycznych od dnia 1 stycznia 2023 r. Produkt leczniczy Tecentriq 840 mg stosowany jest w programie lekowym B.6.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający dopuszcza zaoferowanie w pakiecie 47 produktu leczniczego Tecentriq 840 mg.**

**Pytanie 2:**

**Dotyczy dostaw cito**

Zamawiający w dziale IV pkt 5 SWZ oraz w paragrafie 5 ust. 2 pkt b) projektu umowy zastrzegł, iż dostawy leków na ratunek, tzw. dostawa na „cito”, Wykonawca zobowiązany jest realizować we wszystkie dni tygodnia.

Zgodnie z obowiązującymi wewnętrznymi procedurami u Wykonawcy, dostawy „na cito” odbywają się od poniedziałku do piątku, z pominięciem dni ustawowo wolnych od pracy, w związku z tym, czy Zamawiający wyrazi zgodę na dostawę „cito” do 12 godzin od poniedziałku do piątku, z pominięciem dni ustawowo wolnych od pracy, od momentu złożenia zamówienia na asortyment z pakietu nr 35, 36, 47, 49, 55, 58, 72?

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zaproponowanych zmian i podtrzymuje zapisy SWZ.**

**Pytanie 3:****Dotyczy godzin dostaw**

Zamawiający w dziale IV pkt 4 SWZ oraz w paragrafie 5 ust. 2 pkt a) projektu umowy zastrzegł, iż dostawy leków w ramach zamówień planowych Wykonawca zobowiązany jest realizować w dni robocze w godzinach 7:00 – 12:00.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie godzin dostaw w dni robocze do 14:00 dla asortymentu z pakietu nr 35, 36, 47, 49, 55, 58, 72 z powodów logistycznych?

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zaproponowanych zmian i podtrzymuje zapisy SWZ.**

**Pytanie 4:****Dotyczy zapisów umowy i uwag do formularza cenowego**

Zamawiający w treści umowy (par 2 ust 9) oraz w uwagach do formularza cenowego powołał się na zapisy dotyczące automatycznego obniżenia ceny leków do wysokości aktualnego limitu w związku ze zmianą list leków refundowanych MZ.

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość modyfikacji wzoru umowy oraz uwag do formularza cenowego poprzez dodanie poniższego zapisu:

***„Obniżenie ceny leków przedmiotu umowy do wysokości aktualnego limitu na leki refundowane, będzie wymagało podpisania aneksu do umowy. Aneksy do niniejszej umowy ważne będą tylko wówczas, gdy zostaną podpisane przez obie Strony. W przypadku nie podpisania Aneksu przez jedną ze Stron, druga Strona będzie miała prawo do wypowiedzenia. Rozwiązanie umowy w powyższej sytuacji nie będzie oznaczać niewykonania lub nienależytego wykonania umowy przez Wykonawcę i nie będzie skutkowało konsekwencjami określonymi w § 6 ust 1 pkt b) i c) umowy.”***

**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.

Mając na uwadze powyższe, Wykonawca zwraca się do Zamawiającego z pytaniem, czy Zamawiający dopuszcza możliwość modyfikacji ww. postanowień wzoru umowy/uwag do formularza cenowego zgodnie z propozycją?

**Odpowiedź:**

**Zamawiający modyfikuje zapisy par. 2 ust. 9 projektu umowy stanowiącego załącznik nr 3 do SWZ, który otrzymuje brzmienie:**



„Ze względu na fakt, że Minister Zdrowia ogłasza listę leków refundowanych co 2 miesiące, cena leków zostanie obniżona stosownie do wysokości aktualnego limitu na leki refundowane (aktualne Obwieszczenie Ministra Zdrowia). Zmiana nastąpi automatycznie, zgodnie z przepisami prawa, bez konieczności składania przez Strony odrębnych oświadczeń woli. W przypadku, gdy w skutek zmiany dalsza realizacja umowy będzie grozić wykonawcy stratą co do danego leku refundowanego Wykonawca będzie uprawniony do rozwiązania umowy z zachowaniem 2 miesięcznego okresu wypowiedzenia. Wypowiedzenie umowy wymaga zachowania formy pisemnej pod rygorem nieważności a do pisma wypowiedzającego należy dołączyć dowody wskazujące na zagrożenie wykonawcy stratą pod rygorem bezskuteczności wypowiedzenia.”

Zamawiający modyfikuje również zapisy Formularza Asortymentowo - Cenowego stanowiącego załącznik nr 5 do SWZ w zakresie Arkusza "Uwaga do pakietów" gwiazdka nr 5, który otrzymuje brzmienie:

„Ze względu na fakt, że Minister Zdrowia ogłasza listę leków refundowanych co 2 miesiące, cena leków zostanie obniżona stosownie do wysokości aktualnego limitu na leki refundowane (aktualne Obwieszczenie Ministra Zdrowia). Zmiana nastąpi automatycznie, zgodnie z przepisami prawa, bez konieczności składania przez Strony odrębnych oświadczeń woli. W przypadku, gdy w skutek zmiany dalsza realizacja umowy będzie grozić wykonawcy stratą co do danego leku refundowanego Wykonawca będzie uprawniony do rozwiązania umowy z zachowaniem 2 miesięcznego okresu wypowiedzenia. Wypowiedzenie umowy wymaga zachowania formy pisemnej pod rygorem nieważności a do pisma wypowiedzającego należy dołączyć dowody wskazujące na zagrożenie wykonawcy stratą pod rygorem bezskuteczności wypowiedzenia.”

#### **Pytanie 5:**

##### **Dotyczy wzoru umowy**

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość modyfikacji par. 6 ust. 1 pkt c) w ten sposób, że:

„1. Wykonawca jest zobowiązany do zapłaty kar umownych:  
c) w przypadku odstąpienia od umowy przez Wykonawcę nie z winy Zamawiającego, wskutek zachowania Wykonawcy związanego bezpośrednio lub pośrednio z przedmiotem umowy lub sposobem wykonania umowy - w wysokości 5% wartości netto niezrealizowanej części umowy”

##### **Uzasadnienie**

Zdaniem Wykonawcy pierwotne zapisy umowy dotyczące kar są zbyt restrykcyjne i mogą skutkować obciążeniem Wykonawcy nadmiernym i niewspółmiernie wysokim ryzykiem gospodarczym w stosunku do naruszonych postanowień Umowy.

##### **Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zaproponowanych zmian i podtrzymuje zapisy SWZ. Kara umowna zabezpiecza prawidłowe wykonanie umowy i nie może mieć wartości symbolicznej.