

Dotyczy postępowania nr ZP/271/21/LA/2024 Postępowanie o udzielenie zamówienia na dostawę leków dla potrzeb Szpitala Kolejowego w Wilkowicach-Bystrej

PYTANIA I ODPOWIEDZI NR 2

W odpowiedzi na pytania dotyczące specyfikacji warunków zamówienia o treści jak niżej Zamawiający w trybie art. 135 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych informuje co następuje:

Zapytanie nr 1

Pytanie nr 1

Do §4 ust. 2 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie przedziału czasowego realizacji dostaw w ten sposób, aby odbywały się one w godzinach od 08.00 do 13.00?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody zapisy SWZ pozostają bez zmian.

Pytanie nr 2

Do §4 ust.4 wzoru umowy: Prosimy o modyfikację treści §4 ust.4 wzoru umowy, poprzez skonkretyzowanie, że podana graniczna wielkość opcji (10%) odnosi się do poszczególnych pozycji asortymentowych, jakie Zamawiający zamierza zrealizować, w ten sposób, aby każdy z produktów określonych w formularzu asortymentowo-cenowym mógł zostać zamówiony w ilości maksymalnie o 10% większej niż pierwotnie zakładano. Zwracamy uwagę, że prawo opcji w obecnym brzmieniu w praktyce oznaczać może, że niektóre z wycenianych pozycji asortymentowych mogą nie ulec zwiększeniu wcale, zaś inne pozycje asortymentowe mogą zostać zwiększone o niczym nieograniczoną ilość, co stanowi naruszenie art. 441 ust. 1 oraz ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. 2023 poz. 1605).

Zgodnie z art. 441 ust. 1 ustawy PZP, aby skutecznie zastrzec prawo opcji, Zamawiający jest zobowiązany opisać to uprawnienie w postaci zrozumiałych, precyzyjnych oraz jednoznacznych postanowień, a tym samym, spełnić łącznie trzy przesłanki wskazane przez ustawodawcę: 1) określić rodzaj i maksymalną wartość opcji, 2) określić okoliczności skorzystania z opcji, 3) nie modyfikować ogólnego charakteru umowy.

W wyroku z dnia 17 listopada 2023 roku (sygn. akt: KIO 3212/23) KIO uwzględniła odwołanie wniesione przez wykonawcę Urtica Sp. z o.o. z siedzibą we Wrocławiu w postępowaniu prowadzonym przez Szpital Specjalistyczny im. E. Biernackiego w Mielcu na dostawę produktów leczniczych oraz wyrobów medycznych, dotyczące analogicznych zapisów umownych, uznając za uzasadnione zarzuty naruszenia art. 99 ust. 1, art. 433 pkt 4, art. oraz 441 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. 2023 poz. 1605 ze zm.). Krajowa Izba Odwoławcza w wyżej przywołanym wyroku stwierdziła, że Zamawiający jest bezwzględnie zobowiązany wskazać minimalną ilość każdego zamawianego produktu, zgodnie z treścią wynikającą z art. 433 pkt 4 PZP, a także uznała, że Zamawiający ma bezwzględny obowiązek w sposób precyzyjny, zrozumiały oraz jednoznaczny wskazać w zakresie każdego zamawianego produktu, jego ilość, do której może zwiększyć zakres zamówienia w ramach korzystania z prawa opcji, co z kolei wynika z treści art. 441 ust. 1 PZP.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że zmienił SWZ.

Pytanie nr 3

Do §4 ust. 10 wzoru umowy. Prosimy o dopisanie do §4 ust. 10 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. Prawo zwrotu towaru nie dotyczy sytuacji, kiedy Zamawiający wyraził zgodę na dostarczenie towaru z terminem ważności krótszym niż 6 miesięcy."

Odpowiedź: Zapisy umowy i SWZ pozostają bez zmian

Pytanie nr 4

Do §5 ust. 1 wzoru umowy. Prosimy o doprecyzowanie zapisu w umowie i wyjaśnienie za opóźnienie jakich dostaw Zamawiający będzie naliczał kary wymienione w §5 ust. 1 lit. a) oraz lit. b) wzoru umowy?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że zmienił SWZ.

Pytanie nr 5

Do §5 ust.1 lit. a) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kar umownych za niedostarczenie w terminie zamówionej partii towaru poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 0,05% wartości nie dostarczonej w terminie części przedmiotu zamówienia za każdą godzinę opóźnienia?

Odpowiedź: Powyższa kara została wyliczona m.in. z uwzględnieniem stawki godzinowej pracownika apteki jaką zobowiązany będzie Zamawiający wypłacić swoim pracownikom za dodatkową godzinę pracy. : Zamawiający informuje, że zmienił SWZ.

Pytanie nr 6

Do §5 ust. 1 lit. b) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postanowień §5 ust. 1 lit. b) wzoru umowy w taki sposób, aby kara umowna zastrzeżona na wypadek opóźnienia w realizacji zamówienia była wyłącznie proporcjonalna do wartości części zamówienia zrealizowanej z opóźnieniem - bez minimalnej, sztywnej kary, tj. 200,00 zł – i wynosiła 0,5% od wartości tej części, za każdy dzień opóźnienia? Wskazujemy przy tym, że wysokość ww. kary umownej możliwej do naliczenia przez Zamawiającego (zawsze minimum 200,00 zł) nie zostaje uzależniona ani od realnej wartości niezrealizowanej terminowo pozycji zamówienia, czy od poniesionej przez Zamawiającego szkody, ani też od żadnych innych obiektywnych czynników. W konsekwencji, taki sposób naliczania budzi zastrzeżenia Wykonawcy z uwagi na fakt, iż może być on dotknięty sankcją nieważności na podstawie art. 353¹ Kodeksu cywilnego - ze względu na sprzeczność z naturą stosunku zobowiązaniowego. Reasumując, ww. sankcja wynikająca z proponowanej treści umowy nie spełnia zasadniczego celu, dla którego została wprowadzana i uwzględnia jedynie represyjną funkcję kary umownej. Mając na uwadze powyższe, Wykonawca wnosi o zmianę wspomnianego zapisu, aby był on zgodny z reżimem prawa cywilnego.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że zmienił SWZ.

Pytanie nr 7

Do §5 ust. 3 pkt 2) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kar umownych za niedostarczenie w terminie zareklamowanej partii towaru poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 0,1% dziennie liczonej od wartości brutto nie dostarczonego w terminie zamówienia podlegającego reklamacji?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że zmienił SWZ.

Pytanie nr 8

Do §6 ust. 1 lit d) wzoru umowy: Prosimy o informację, czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy oraz braku możliwości dostarczenia zamiennika produktu w cenie przetargowej (bo np. będzie to groziło rażącą stratą dla Wykonawcy), Zamawiający wyrazi zgodę na sprzedaż w cenie zbliżonej do rynkowej lub wyłączenie tego produktu z umowy bez konieczności ponoszenia kary przez Wykonawcę?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że katalog kar umownych został określony w §5 umowy. Zamawiający nie przewidział kary umownej za zaoferowanie zamiennika. Zapisy umowy i SWZ pozostają bez zmian.

Pytanie nr 9

Do §6 ust.2 projektu umowy prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o §6 ust.2 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: Zapisy umowy i SWZ pozostają bez zmian.

Zapytanie nr 2

Pytanie nr 1

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zamianę fiołki na ampułki i odwrotnie ?

Odpowiedź: Tak

Pytanie nr 2

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie przedmiotu Zamówienia w opakowaniu zawierającym inną ilość sztuk niż ta przedstawiona w SWZ z odpowiednim przeliczeniem ilości ?

Odpowiedź: Tak z uwzględnieniem przeliczenia do pełnych opakowań w górę.

Pytanie nr 3

Dotyczy pakiet 12 pozycja 21

W związku ze zmianą opakowania bezpośredniego dla produktu leczniczego Glycophos 216 mg/ml koncentrat do sporządzania roztworu do infuzji, zwracamy się z prośbą do Zamawiającego o wyrażenie zgody na zaoferowanie produktu leczniczego Glycophos w ampułkach 20 ml pakowanych po 20 szt. z odpowiednim przeliczeniem ilości. Jednocześnie informujemy, iż fiołki 20 ml pakowane po 10 szt. zostały zastąpione przez producenta Fresenius Kabi ampułkami pakowanymi po 20 szt.

Odpowiedź: Zapisy SWZ pozostają bez zmian. W przypadku zakończenia produkcji Zamawiający dopuszcza zamienniki na zasadach określonych w SWZ.

Zapytanie nr 3

Pytanie nr 1

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie w pakiecie 12 pozycja 21 produktu Glycophos Koncentrat fosforanów organicznych w związku z wycofaniem produktu opisanego w SWZ?

Odpowiedź: Zapisy SWZ pozostają bez zmian. W przypadku zakończenia produkcji Zamawiający dopuszcza zamienniki na zasadach określonych w SWZ.