

Adres: ul. Artwińskiego 3C, 25-734 Kielce Sekcja Zamówień Publicznych
tel.: (0-41) 36-74-474 fax.: (0-41) 36-74071/481
strona www: <http://www.onkol.kielce.pl/> Email: zampubl@onkol.kielce.pl

AZP 241-69/2019

Kielce dn. 20.05.2019r

**WSZYSCY WYKONAWCY
WYJAŚNIENIA DOTYCZĄCE SIWZ**

Dot. AZP 241-69/2019 : zakup wraz z dostawą antybiotyków, leków onkologicznych, leków psychotropowych, preparatów do żywienia pozajelitowego, roztworu do udrażniania portów naczyniowych dla Apteki Szpitalnej Świętokrzyskiego Centrum Onkologii w Kielcach

Na podstawie Art. 38 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2018 r. poz. 1986) Zamawiający przekazuje treść zapytań dotyczących zapisów SIWZ wraz z wyjaśnieniami.

W przedmiotowym postępowaniu wpłynęły następujące pytania :

Pytanie nr 1

W celu zapewnienia równego traktowania stron umowy i umożliwienia Wykonawcy sprawdzenia zasadności reklamacji wnosimy o wprowadzenie w § 5 ust. 1 projektu umowy 5 dniowego terminu na rozpatrzenie reklamacji

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie nr 2

Czy w celu miarkowania kar umownych Zamawiający dokona modyfikacji postanowień projektu przyszłej umowy w zakresie zapisów § 6 ust. 1:

1. Strony ustalają odpowiedzialność za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązań umownych w formie kar umownych w następujących wysokościach:

a) w razie nie przystąpienia lub odstąpienia od umowy z przyczyny leżącej po stronie Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 10 % wartości zamówienia rocznego brutto **niezrealizowanej części umowy,**

b) w razie zwłoki w dostarczeniu towaru albo zwłoki w usunięciu stwierdzonych wad, braków lub niezgodności towaru z umową ponad terminy określone w umowie, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości **2%** wartości niezrealizowanej (**niedostarczonej, wadliwej, brakującej**) części dostawy brutto, licząc za każdy dzień opóźnienia, **jednak nie więcej niż 10% wartości brutto niezrealizowanej (niedostarczonej, wadliwej, brakującej) części dostawy**

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie nr 3

Zamawiający zastrzega sobie możliwość zmian ilościowych przedmiotu umowy, ale nie określił ich warunków, m.in. nie wskazał w jakich okolicznościach zmiana mogłaby mieć miejsce, nie wskazał w żaden sposób granic zmian ilościowych odnośnie poszczególnych pozycji itp. Zgodnie z art. 144 ust.2, w związku z art. 144 ust. 1-1b, 1d, 1e Ustawy PZP, brak określenia warunków zmiany umowy będzie przesądzać o nieważności zapisów z §2 ust.7 umowy. Czy z związku z tym, Zamawiający odstąpi od tych zapisów w umowie?

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie nr 4

Do treści §2 ust.8 projektu umowy prosimy o dodanie słów zgodnych z przesłanką wynikającą z treści art. 552 k.c.: "... z wyłączeniem powołania się przez Wykonawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru Kupującemu."

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie nr 5

Do treści §3 ust.2 projektu umowy. Skoro Zamawiający przewiduje dostawy sukcesywne, zgodne z bieżącym zapotrzebowaniem, czyli nie przewiduje konieczności dłuższego przechowywania zamówionych produktów w magazynie apteki szpitalnej, to dlaczego wyznacza warunek 12-miesięcznego okresu ważności zamówionych towarów? Wskazujemy przy tym, że zgodnie z Prawem farmaceutycznym produkty lecznicze do ostatniego dnia terminu ważności są pełnowartościowe i dopuszczone do obrotu. W związku z powyższym prosimy o dopisanie do §3 ust.2 projektu 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."

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie nr 6

Do treści §5 ust.5 projektu umowy prosimy o dodanie słów, zgodnych z przesłanką zawartą w art. 552 k.c. "... z wyłączeniem powołania się przez Wykonawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru Kupującemu

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie nr 7

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów wzoru umowy w §6 ust.1 pkt a) poprzez zapis o ewentualnej karze za odstąpienie od umowy w wysokości 10% wartości NIEZREALIZOWANEJ części przedmiotu umowy

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie nr 8

Do §6 ust.1 ppkt b) projektu 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 1% wartości nie dostarczonej w terminie części przedmiotu zamówienia za każdy dzień opóźnienia? Zwracamy przy tym uwagę na niewspółmierność kar przewidzianych w umowie. Zamawiającemu za opóźnienie świadczenia pieniężnego może zostać naliczona kara w wysokości nie większej niż 9,5% w skali roku, liczona od kwoty, której dotyczy opóźnienie. Natomiast dla wykonawcy zamówienia jest przewidziana kara w wysokości 1825% w skali roku (5% x 365 dni) za opóźnienie świadczenia.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie nr 9

Do §8 ust. 6 pkt m) projektu umowy. Prosimy o podanie maksymalnego okresu przedłużenia umowy w miesiącach.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie nr 10

do treści §2 ust. wzoru umowy:

Czy Zamawiający dopuści składanie zamówień na formularzach Wykonawcy dla asortymentu zawartego w pakiecie Nr 3? wzory formularzy: zamówienia i oświadczenia świadczeniodawcy w załączeniu

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza powyższe.

W imieniu świadczeniodawcy oświadczam, że produkt leczniczy Tagrisso (ozymertynib) tabletki powlekane, 80 mg, 30 tabl., EAN 5000456012065, został wydany do stosowania pacjentowi spełniającemu kryteria programu lekowego B.6., zgodnie z następującym zestawieniem:

Dane świadczeniodawcy Informacje na temat liczby opakowań leku Tagrisso (ozymertynib) wydanych poszczególnym pacjentom

Unikalny Numer Pacjenta (UNP) stanowiący 5 ostatnich cyfr numeru PESEL pacjenta	Data rozpoczęcia terapii	Data zaprzestania terapii lekiem Tagrisso (jeśli dotyczy)	Suma wydanych opakowań w trakcie leczenia	Liczba wydanych opakowań leku Tagrisso w poszczególnych miesiącach															
				M 1 faktury*	M 2 faktury*	M 3 faktury*	M 4 faktury*	M 5 faktury*	M 6 faktury*	M 7 faktury*	M 8 faktury*	M 9 faktury*	M 10 nr faktury*	M 11 nr faktury*	M 12 nr faktury*	M 13			

Imię i Nazwisko kierownika apteki szpitalnej lub innej osoby reprezentującej Świadczeniodawcę:

Stanowisko:

Podpis:

Pieczętka:

Wypełniony formularz prosimy przysłać na adres:@..... w formie elektronicznej (plik Excel) oraz w formie podpisanego wydruku (np. scan.pdf)

* dodatek Kowale Kolumby J. L. N. P. Ltd., powinien zawierać informację o numerze faktury przyporządkowanej dla konkretnego UNP (tj. lek Tagrisso 80 mg z tej faktury wydany pacjentowi). Na tej podstawie zostanie wystawiona korekta do faktury, jeśli jest zasadna. W przypadku nie podania numeru faktury, korekta do faktury będzie wystawiana chronologicznie.

M13 nr faktury*	M14 nr faktury*	M15 nr faktury*	M16 nr faktury*	M17 nr faktury*	M18 nr faktury*	M19 nr faktury*	M20 nr faktury*	M21 nr faktury*	M22 nr faktury*	M23 nr faktury*	M24 nr faktury*

*H (M - kolejny miesiac) terapii

Pytanie nr 11

do treści §2 ust. 4 wzoru umowy:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na realizację zamówień na ratunek życia: „na cito” w terminie do **2 dni roboczych** licząc od momentu otrzymania pisemnego zamówienia przesłanego faksem lub e-mailem przez Zamawiającego dla asortymentu zawartego w pakiecie Nr 3?

Odpowiedź:

Realizacja zamówienia na ratunek życia :”na cito” oznacza 1 dzień.

Pytanie nr 12

do treści §2 ust. 5 wzoru umowy:

Zgodnie z zapisem 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 doręzonego środkami komunikacji elektronicznej.

W związku z powyższym prosimy o wprowadzenie **modyfikacji do zapisów wzoru umowy poprzez dodanie do projektu umowy w § 2 ust. 5 wyrażenia „e-mailem na adres:.....” i nadanie § 2ust. 5 nowego brzmienia:**

„Zamówienia na poszczególne ilości towaru przesyłane będą pisemnie: faksem na numer telefonu lub e-mailem, na adres e-mail:- wedle wyboru Zamawiającego.”

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na powyższe.

Pytanie nr 13

do treści wzoru umowy: § 4 ust. 6

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie z umowy zapisów § 4 ust. 6 nakładającego na Wykonawcę obowiązek umieszczania na fakturach numeru i daty umowy przetargowej oraz terminu zapłaty ?

Uzasadnienie:

Wymóg umieszczania na fakturach dodatkowych informacji takich jak: data i numer umowy przetargowej, termin zapłaty nie jest dostępny w ramach standardowych programów fakturujących. System księgowy Wykonawcy nie pozwala na umieszczanie na fakturach dowolnych treści.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na powyższe.

Pytanie nr 14

do treści § 6 ust. 1 wzoru umowy:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę **na zmniejszenie wysokości kar umownych o połowę** i pozwoli na wprowadzenie modyfikacji do zapisów treści wzoru umowy poprzez nadanie §6 ust. 1a i b nowego brzmienia:

„1. Strony ustalają odpowiedzialność za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązań umownych w formie kar umownych w następujących wysokościach:

- a) w razie nie przystąpienia lub odstąpienia od umowy z przyczyny leżącej po stronie Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 5% wartości zamówienia rocznego brutto,
- b) w razie zwłoki w dostarczeniu towaru albo zwłoki w usunięciu stwierdzonych wad, braków lub niezgodności towaru z umową ponad terminy określone w umowie, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 2,5% wartości niezrealizowanej dostawy brutto, licząc za każdy dzień opóźnienia.”?

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie nr 15

do treści wzoru umowy: § 7

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do § 7 umowy dodatkowego zapisu ust. 5 o treści: „Przed odstąpieniem od umowy Nabywca pisemnie wezwie Sprzedawcę do należytego wykonywania umowy.”?

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie nr 16

do formalności, jakie powinny zostać dopełnione w celu zawarcia umowy:

Czy w sytuacji, gdy siedziba firmy/osoba uprawniona do podpisania umowy w imieniu Wykonawcy znajduje się w poza granicami Rzeczypospolitej Polskiej, Zamawiający wyrazi zgodę na **przesłanie umowy do podpisu na adres Wykonawcy?**

Odpowiedź:

W w/w sytuacji Zamawiający wyraża zgodę na wysłanie umowy pocztą.

Pytanie nr 17

Czy Zamawiający zmniejszy wartość kary umownej określonej w par. 6.1.b z 5% do wartości max. 0,2%? Obecna kara jest rażąco wygórowana.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie nr 18

Dotyczy § 3 ust. 2 wzoru umowy - termin ważności.

Czy Zamawiający zgodzi się na skrócenie minimalnego terminu ważności dostarczanych produktów leczniczych do 6 miesięcy dla pakietu nr 4?

Biorąc pod uwagę fakt, że Zamawiający przewiduje dostawy sukcesywnie, zgodne z bieżącym zapotrzebowaniem i Szpital nie buduje sobie zapasów, 6 miesięczny termin ważności wydaje się być wystarczający.

Ewentualnie proszę o wyjaśnienie, czy za uprzednią zgodą Zamawiającego istnieje możliwość dostarczenia produktów z terminem ważności krótszym niż określony w § 3 ust. 2. Wzoru umowy?

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na dostarczenie produktów z terminem ważności krótszym niż określony w umowie, po uprzedniej akceptacji Zamawiającego.

Pytanie nr 19

Dotyczy § 6 ust. 1 pkt. a) wzoru umowy - kary

Czy Zamawiający zgodzi się w § 6 ust. 1 pkt. a) wzoru umowy na zmianę wartości zamówienia rocznego brutto umowy, jako podstawy do ustalenia wysokości kary umownej na **wartość brutto niezrealizowanej części umowy?**

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 w wysokości 10 % całości wynagrodzenia (również prawidłowo zrealizowanego) pozostaje w sprzeczności funkcją kary umownej określonej przez przepisy kodeksu cywilnego. Dodatkowo Zamawiający stosując taki zapis jednoznacznie z wysoką stawką procentową naraża się na późniejszym etapie na sądowe miarkowanie kar umownych.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie nr 20

Dotyczy Rozdz. II SIWZ, Pkt. 5 Formularza ofertowego oraz § 2 ust. 1 pkt. d) wzoru umowy – maksymalna godzina dostawy

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie maksymalnej godziny dostawy przedmiotu zamówienia w piątki z 12.30 do godziny 14.00 podobnie jak w pozostałe dni robocze tygodnia?

Zapewnienie terminu dostawy do godziny 12.30 nie zawsze możliwe jest do zrealizowania i może generować dodatkowe koszty dla wykonawcy.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie nr 21

Dotyczy treści Rozdz. II SIWZ, Pkt. 5 Formularza ofertowego oraz § 2 ust. 4 wzoru umowy – dostawa na cito

Co Zamawiający rozumie pod pojęciem „dostawy na cito” i jakiego wymaga terminu dostawy w tym trybie?

Zgodnie z art. 29 ust. 1 Pzp Zamawiający zobowiązany jest do Opisu przedmiotu zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając

wszystkie okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty, w związku z powyższym proszę o dookreślenie zapisu.

Dodatkowo obecny zapis budzi wątpliwości w przypadku leków, które nie są lekami na tzw. „ratunek” i nie wymagają pilnej dostawy.

Z uwagi na fakt, że wymieniony produkt leczniczy w pakiecie nr 4 nie jest lekiem na tzw. „ratunek” i nie wymaga dostaw na cito, ze względu na specyfikę i konieczność planowania podania z wyprzedzeniem proszę o potwierdzenie, że ww. zapis zawarty we wzorze umowy, tj. zapis dotyczący zamówień na ratunek w stosunku do pakietu nr 4 nie ma zastosowania.

Odpowiedź:

Po przez pojęcie „dostawy na Cito” Zamawiający rozumie dostarczenie asortymentu w ciągu 24 godzin.

Pytanie nr 22

Pakiet nr 1

Prosimy o odstąpienie od wymogu opisanego w załączniku cenowym a mianowicie:

"Stabilność roztworu 3 godz. w temp. 25°C

Wprowadzenie powyższego parametru powoduje, że wymagania Zamawiającego spełnia wyłącznie jeden produkt o nazwie Amoksiklav, a tym samym trudno w tym wypadku mówić o jakiegokolwiek konkurencji w ramach prowadzonej przez Zamawiającego procedury przetargowej. Jednocześnie takie ograniczenie nie znajduje uzasadnienia w potrzebach Zamawiającego, co bezspornie potwierdza nawet pobieżna analiza charakterystyk medycznych innego produktu (Taromentin) dostępnego na rynku farmaceutycznym oraz praktyka rynkowa. Zgodnie bowiem z charakterystyką obu produktów wskazania ich stosowania są identyczne, podobnie jak ich skład.

Konstruując kwestionowane przez nas wymaganie Zamawiający pominął kluczowe zalecenie wynikające z charakterystyki produktu leczniczego, zgodnie z którym w przypadku obu produktów zaleca się aby były podane w ciągu 20 minut po przygotowaniu. Na tym tle postawienie wymagania, aby produkt „zachowywał stabilność chemiczno-fizyczną roztworu 3 godziny w temp. 25 stopni C” stanowi wyraz rażącego ograniczenia konkurencji poprzez eliminację jednego z dostępnych i szeroko stosowanych na rynku medycznym produktów. Co więcej przy założeniu, że sam producent w charakterystyce produktu medycznego wskazuje, że zaleca się podanie leku powinno nastąpić w ciągu 20 minut od przygotowania, to nie dostosowanie się do tego warunku generuje ryzyko dla pacjenta a sama charakterystyka produktu, która w jednym punkcie wskazuje na konieczność podania w ciągu 20 minut a w innym informuje o 8 godzinnej stabilności chemiczno - fizycznej jest nie spójna i nie konsekwentna.

W przedmiotowym przetargu Zamawiający nie respektuje ograniczenia w swobodzie określenia przedmiotu zamówienia, na które wskazuje norma art. 29 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku (dalej „ustawa Pzp”), zakazująca takiego opisu przedmiotu zamówienia, który utrudnia uczciwą konkurencję przez użycie sformułowań, które powodują uprzywilejowanie określonych wykonawców lub dyskryminowanie innych, uniemożliwiając im złożenie oferty. Zamawiający nie może w ramach postępowania o udzielenie zamówienia formułować opisu przedmiotu zamówienia w sposób, który bezpośrednio lub pośrednio godziłby w zasadę zachowania uczciwej konkurencji. Dyskryminujące opisanie przedmiotu zamówienia wpływa na mniejszą liczbę ofert złożonych w postępowaniu oraz może spowodować tak jak w niniejszym przypadku oferowanie produktów tylko i wyłącznie jednego producenta, co prowadzi do ograniczenia konkurencji.

Nie ulega wątpliwości, że Zamawiający przez użycie w opisie przedmiotu zamówienia związanego z koniecznością zachowywania stabilności chemiczno-fizycznej, wskazał na konkretny produkt o nazwie Amoksiklav, pomimo, że na rynku oferowany jest produkt o identycznych właściwościach i pozwalający na osiągniętego tego samego celu.

Resumując stwierdzić należy, iż postawienie wymagania aby oferowany w przetargu produkt „zachowywał stabilność chemiczno-fizyczną”, stanowi wyłącznie sztuczną barierę, która ma uniemożliwić złożenie oferty na produkt innej firmy, co nie ma jakiegokolwiek uzasadnienia merytorycznego. Jednocześnie poprzez tak określone wymagania Zamawiający eliminuje z postępowania jednego z potencjalnych producentów zdolnych do realizacji zamówienia. Takie działania Zamawiającego prowadzą do naruszenia przepisów ustawy Pzp. Opis umieszczony w Chpl produktu wymaganego przez Zamawiającego jednoznacznie wskazuje na stabilność roztworu w precyzyjnie określonych warunkach a mianowicie równa temperatura przez określony czas. Zatem prosimy o wyjaśnienia:

Czy Zamawiający posiada urządzenia precyzyjnie rejestrujące temperaturę w lodówkach?

Czy Zamawiający posiada urządzenia chłodnicze, w których to temperatura stale wynosi 5°C?

Czy Zamawiający posiada urządzenia rejestrujące czas od przygotowania roztworu do podania tak aby personel oddziału miał pewność co do czasu przechowywanego roztworu do podania?

Czy Zamawiający posiada odpowiednie worki infuzyjne w których będzie przechowywał roztwór w temp. 5°C?
W związku z tym, że zgodnie z zasadą uczciwej konkurencji, Zamawiający jest zobowiązany umożliwić równy dostęp do zamówienia wykonawcom, którzy są w stanie dostarczyć produkt o takich samych właściwościach, wnosimy o dokonanie modyfikacji siwz zamówienia poprzez wykreślenie przedmiotowego wymagania.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pozostałe zapisy SIWZ pozostają bez zmian.

Modyfikacja jest wiążąca dla wszystkich uczestników postępowania.

Z poważaniem

Z-ca DYREKTORA
~~ds. Finansowo-Administracyjnych~~

mgr Teresa CZERNECKA