** Wojewódzki Zespół Zakładów Opieki Zdrowotnej**

 **Centrum Leczenia Chorób Płuc i Rehabilitacji w Łodzi**

91-520 Łódź, ul. Okólna 181

Centrala telefoniczna: /42/ 617 72 11; fax.: /42/ 659 03 18; Sekretariat: /42/ 659 00 11

email: clchp@centrumpluc.com.pl [www.centrumpluc.com.pl](http://www.centrumpluc.com.pl)

BDO 000035986 KRS 0000192656

 Łódź, dnia 31.05.2022 r.

l.dz. WZZOZCLChPłiR/ZP/11-1/22

**Odpowiedzi na zapytania wykonawców dotyczące treści SWZ**

*Dotyczy: przetargu nieograniczonego na sukcesywną dostawę leków stosowanych w chemioterapii*

*w leczeniu nowotworów płuc, leków dostępnych w ramach programu lekowego w leczeniu nowotworów płuc*

*i włóknienia płuc oraz leków przeciwwymiotnych do Wojewódzkiego Zespołu Zakładów Opieki Zdrowotnej Centrum Leczenia Chorób Płuc i Rehabilitacji w Łodzi, ul. Okólna 181*

***Znak sprawy: 11/ZP/PN/22***

Wojewódzki Zespół Zakładów Opieki Zdrowotnej Centrum Leczenia Chorób Płuc i Rehabilitacji w Łodzi na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2019 r., poz. 2019 z późn. zm.) zwanej dalej „ustawą Pzp” udziela odpowiedzi na zadane przez wykonawców pytania dotyczące zapisów treści SWZ do w/w postępowania.

**Pytanie 1, dot. pakietu 9, poz. 1:** Wnosimy o zmianę SWZ, polegającą na wykreśleniu z zadania nr 9 poz. 1 Pegfilgrastimum roztwór do wstrzykiwań, z załącznika nr 2 do SWZ , ponieważ nastąpiło rozstrzygnięcie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego ogłoszonego przez Prezesa NFZ na dostawę leków zawierających substancję Pegfilgrastimum.
W zaistniałej sytuacji prowadzenie w tym zakresie postępowania jest bezprzedmiotowe.

**Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie brał udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia**

**publicznego ogłaszanym przez Prezesa NFZ na dostawę leków zawierających substancję Pegfilgrastimum.**

**W związku z powyższym Zamawiający nie wyraża zgody na wydzielenie poz. 1 z pakietu 9, podtrzymuje**

**zapisy SWZ.**

**Pytanie 2, dot. pakietu 22 :** Czy Zamawiający w zadaniu 22 dopuści Pembrolizumabum 25 mg/ml koncentrat

do sporządzania roztworu do infuzji, gdyż tylko taka postać jest dostępna.

**Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza powyższy koncentrat.**

**Pytanie 3, dot. wzoru umowy § 2 ust. 4:**  Zamawiający w § 2 ust. 4 wzoru umowy wskazał, iż:

*„W uzasadnionych przypadkach, na żądanie Zamawiającego, Wykonawca na własny koszt, ryzyko i własnym środkiem transportu dostarczy produkty farmaceutyczne w ciągu 12 godzin od chwili złożenia zamówienia przez Zamawiającego w sposób opisany w §2 ust. 1 niniejszej umowy. Dostawa może się odbywać wówczas poza godzinami pracy apteki szpitalnej. Wykonawca zobowiązany jest do złożenia zamówionego towaru w miejscu wskazanym przez upoważnionego pracownika Zamawiającego.”*

Zgodnie z obowiązującymi wewnętrznymi procedurami u Wykonawcy, minimalny czas dostawy „na cito”

wynosi 12 godzin **od poniedziałku do piątku**, z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy, w związku z tym,

czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu dostawy pilnej do 12 godzin od poniedziałku do piątku,

z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy dla pakietu nr 11, 12 i 21?

**Odpowiedź: Zamawiający modyfikuje treść § 2 ust. 4 wzoru umowy, który otrzymuje brzmienie:**

*„§ 2 ust. 4* *W uzasadnionych przypadkach, na żądanie Zamawiającego, Wykonawca na własny koszt, ryzyko*

*i własnym środkiem transportu dostarczy produkty farmaceutyczne w ciągu 12 godzin od poniedziałku*

*do piątku, z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy, od chwili złożenia zamówienia przez*

*Zamawiającego w sposób opisany w §2 ust. 1 niniejszej umowy – dotyczy wszystkich pakietów.*

*Dostawa może się odbywać wówczas poza godzinami pracy apteki szpitalnej. Wykonawca zobowiązany*

*jest do złożenia zamówionego towaru w miejscu wskazanym przez upoważnionego pracownika Zamawiającego”.*

**Pytanie 4, dot. pakietu 24:** Wykonawca wnosi o wyjaśnienie czy w pakiecie nr 24 nie nastąpiła omyłka pisarska? Lorlatinibum tabletki powlekane 100 mg występuje w opakowaniach 30 tabl. powl. , nie zaś jak jest

w formularzu cenowym 90 tabl. powl.

**Odpowiedź: Zamawiający wyjaśnia, iż w Pakiecie 24 w poz. 2 zaistniała omyłka pisarska i winno być:**

**Lorlatinibum tabletki powlekane 100 mg – opak. x 30** **szt. W załączeniu do niniejszych wyjaśnień**

**zmodyfikowany Formularz asortymentowo-cenowy dot. Pakietu 24, na którym należy złożyć ofertę.**

**Pytanie 5, dot. wzoru umowy § 2 ust. 4:** Wykonawca zwraca się z wnioskiem o wyjaśnienie czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie zapisu dotyczące dostaw na „cito” (par.2 ust.4) w zakresie pakietu nr 15,24,25 ?

Podanie leku opisanego w pakiecie 15,24,25 zawsze poprzedzone jest diagnostyką i nie ma konieczności zamawiania wskazanego leku w trybie „cito”.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na rezygnację z** **dostaw na „cito” w zakresie pakietu nr 15,24,25 .**

**Pytanie 6, dot. wzoru umowy §2 ust. 11:** Prosimy o modyfikację treści §2 ust. 11, poprzez

skonkretyzowanie granicznych wartości dla poszczególnych pozycji asortymentowych, jakie Zamawiający

zamierza zrealizować, np. poprzez podanie, że zmiany ilości produktów określonych w formularzu

asortymentowo – cenowym 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 §2 ust. 11 wzoru umowy

są na tyle ogólne i nieprecyzyjne, że na ich podstawie wykonawcy nie są w stanie określić faktycznej

wielkości przedmiotu zamówienia w zakresie jego poszczególnych pozycji asortymentowych, a tym

samym nie są w stanie dokonać prawidłowej kalkulacji cen na potrzeby składanej oferty. Po pierwsze,

wyjaśnić należy, że na podstawie art. 433 pkt 4 w zw. art. 99 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r.

Prawo zamówień publicznych (PZP) powyższy zapis należy uznać jako postanowienie abuzywne, w sposób

rażący naruszające równowagę stron i dając Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego

kształtowania zasad realizacji zamówienia, w szczególności poprzez każdorazowe dowolne ograniczenia

wielkości zamówienia w zakresie poszczególnych pozycji asortymentowych. Skoro bowiem, treść

przywołanego art. 433 pkt 4 mówi wprost, że „projektowane postanowienia umowy nie mogą

przewidywać możliwości ograniczenia zakresu zamówienia przez Zamawiającego bez wskazania

minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron”, to Zamawiający jest zobowiązany do określenia

tych minimalnych wartość w sporządzonym przez siebie opisie przedmiotu zamówienia. Po drugie,

zamawiający przyznając sobie uprawnienie do zamawiania ilości większych niż określone w opisie

przedmiotu zamówienia, a następnie w umowie przetargowej, bez względu na zastosowane nazewnictwo,

zastrzega sobie de facto prawo opcji. Zgodnie z regulacją art. 441 ust. 1 oraz ust. 2 PZP, aby skutecznie

zastrzec prawo opcji, Zamawiający bezwzględnie zobowiązany jest opisać je w postaci zrozumiałych,

precyzyjnych i jednoznacznych postanowień, a tym samym spełnić łącznie trzy wskazane przez

ustawodawcę przesłanki: określić rodzaj i maksymalną wielkość opcji oraz określić okoliczności

skorzystania z niej, a przy tym nie może za pomocą opcji doprowadzić do modyfikacji ogólnego

charakteru umowy. Spośród wyżej wymienionych warunków, Zamawiający szczególnie zaniedbał

obowiązek ustalenia górnej granicy wprowadzonego prawa opcji, pozostawiając w tym zakresie sobie

(i tylko sobie) zupełną dowolność. Biorąc więc pod uwagę dosadne brzmienie ust. 2 (art. 441 PZP), nawet

jeśli Zamawiający, w trakcie realizacji umowy przetargowej, podejmie próbę skorzystania z tak dalece

niedookreślonego i nieprawidłowo skonstruowanego prawa opcji, to taka czynność, jako dokonana

z naruszeniem art. 441 ust. 1 podlegała będzie unieważnieniu, a Wykonawca nie będzie miał żadnego

obowiązku zrealizowania jej.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację treści § 2 ust. 11 wzoru umowy, podtrzymuje zapisy SWZ.**

**Pytanie 7, dot. wzoru umowy §7 ust. 1 lit. a) oraz c):** Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postanowienia dotyczącego wysokości kary umownej z tytułu zwłoki w prawidłowej realizacji każdorazowej dostawy lub wypełnienia zobowiązań z tytułu reklamacji w taki sposób, aby wynosiła ona 1% wartości brutto towaru, którego opisywana zwłoka dotyczy, za każdy dzień zwłoki?

Zwracamy przy tym uwagę na niewspółmierność kar przewidzianych w umowie. Kupującemu za

opóźnienie świadczenia pieniężnego może zostać naliczona kara w wysokości nie większej niż 9,75% w

skali roku, liczona od kwoty, której dotyczy opóźnienie. Natomiast dla Sprzedającego przewidziana jest

kara w wysokości 1 095% (!!!) w skali roku (3% x 365 dni) za opóźnienie świadczenia. Jednocześnie

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 nie wyraża zgody, podtrzymuje zapisy SWZ.**

**Pytanie 8, dot. wzoru umowy §11 ust. 3:** Prosimy o zmianę treści §11 ust. 3 wzoru umowy poprzez zapewnienie, że ewentualne przedłużenie okresu obowiązywania umowy, następowało będzie po obopólnym wyrażeniu zgody przez strony, w formie aneksu. Z aktualnego brzmienia, wynika, że w wyniku złożonego przez

Zamawiającego oświadczenia nastąpi automatyczna zmiana terminu zakończenia umowy, z pominięciem

wyrażonej w 431 zasady współdziałania zamawiającego i wykonawcy podczas wykonywania zamówienia

publicznego, polegającej w tym przypadku na dokonaniu wspólnych ustaleń co do możliwości i zasad

zmiany pierwotnych postanowień. Tymczasem, treścią udzielonego zamówienia publicznego, jest

zawarcie umowy poprzez zaakceptowanie przez Wykonawcę określonych w niej, konkretnych, treści,

a zatem wszelkie ewentualne odstępstwa od tej podstawowej zasady, wymagają uzasadnienia w

szczególnych okolicznościach oraz zachowania trybu zmiany umowy, dokonanej w drodze dwustronnie

uzgodnionego aneksu.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody, podtrzymuje zapisy SWZ. Jednocześnie Zamawiający informuje, ze zgodnie z zapisami § 12 ust. 3 umowy cyt.:** *„Wszelkie zmiany niniejszej umowy mogą być dokonywane*

*za zgodą obu stron wyrażoną na piśmie pod rygorem nieważności.”*

**Pytanie 9, dot. Pakietu 5 poz. 1 i 2** - Czy zamawiający dopuści Pemetrexed w dawkach 100 mg/fiolka 4 ml, 500mg/fiolka 20ml w formie koncentratu do sporządzenia roztworu do infuzji?

**Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza Pemetrexed w dawkach 100 mg/fiolka 4 ml oraz**  **Pemetrexed**

**500mg/fiolka 20ml w formie koncentratu do sporządzenia roztworu do infuzji. Pozostałe zapisy SWZ pozostają bez zmian.**

**Pytanie 10, dot. § 2 ust. 4 wzoru umowy** - Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu dostaw z 12 na 24 godziny? Wydłużenie terminu dostaw pozwoli na udział Wykonawców z różnych regionów, a tym samym zwiększy konkurencyjność?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na wydłużenie terminu dostaw z 12 na 24 godziny.**

**Pytanie 11, dot. §3 ust. 3 wzoru umowy** - Czy Zamawiający wydłuży termin do rozpatrzenia reklamacji jakościowej przez Wykonawcę do 10 dni roboczych? Zgłoszona reklamacja wymaga rozpatrzenia z uwzględnieniem i tu np. wyjaśnień firmy kurierskiej dostarczającej leki bądź zbadania jakościowo wadliwego towaru, a następnie (przy uwzględnieniu reklamacji) dostarczenia towaru. Wykonanie tego w krótszym czasie jest niemożliwe.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody, podtrzymuje zapisy SWZ.**

**Pytanie 12, dot. § 7 ust. 1 a) wzoru umowy** - Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie kar umownych dot. niedotrzymania przez Wykonawcę terminu określonego w §2 ust. 3? Kara umowna w wysokości 3% wartości brutto niedostarczonego zamówienia za każdą rozpoczętą godzinę zwłoki w dostawie jest nieproporcjonalnie wysoka. Zwracamy się z prośbą aby kary naliczane były w wysokości 3 % wartości brutto niedostarczonego zamówienia za każdy dzień opóźnienia.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody, podtrzymuje zapisy SWZ.**

**Pytanie 13, dot. § 7 ust. 1 a) wzoru umowy** - Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie kar umownych dot. niedotrzymania przez Wykonawcę terminu określonego w §2 ust. 4? Kara umowna w wysokości 3% wartości brutto niedostarczonego zamówienia za każdą rozpoczętą godzinę zwłoki w dostawie jest nieproporcjonalnie wysoka. Zwracamy się z prośbą o zmianę wartości kary umownej do wysokości 1 % wartości brutto niedostarczonego zamówienia za każdą godzinę opóźnienia.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody, podtrzymuje zapisy SWZ.**

**Pytanie 14, dot. § 7 ust. 1 c) wzoru umowy** - Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie kar umownych dot. niedotrzymania przez Wykonawcę terminu określonego w §3 ust. 3 w przypadku uznanej reklamacji? Kara umowna w wysokości 3% wartości brutto towaru niedostarczonego w wyznaczonym terminie za każdą godzinę zwłoki jest nieproporcjonalnie wysoka. Zwracamy się z prośbą aby kary naliczane były w wysokości 1 % wartości brutto towaru niedostarczonego w wyznaczonym terminie za każdy dzień opóźnienia.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody, podtrzymuje zapisy SWZ.**

**Ponadto na podstawie art. 137 ust. 1 ustawy Pzp Zamawiający** **informuje, iż** **modyfikuje:**

**1. treść § 2 ust. 2 wzoru umowy, który otrzymuje brzmienie:**

 *„§ 2 ust. 2* *Faktyczna ilość zamawianych produktów farmaceutycznych zależna będzie od rzeczywistych*

 *potrzeb i posiadanych środków Zamawiającego, przy czym minimalna wielkość realizacji zamówienia została*

 *określona na poziomie 50% wartości asortymentu wskazanego w Formularzu asortymentowo- cenowym dla*

 *każdego z pakietów, określonych w § 1 ust. 1 niniejszej umowy”;*

**2. treść Rozdział IV ust. 9 SWZ, który otrzymuje brzmienie:**

 *„9. Podane w załączniku nr 2 do SWZ ilości przedmiotu zamówienia są ilościami szacunkowymi, w celu*

 *określenia ceny oferty. Faktyczna ilość zamawianych produktów farmaceutycznych zależna będzie*

 *od rzeczywistych potrzeb i posiadanych środków Zamawiającego, przy czym minimalna wielkość realizacji*

 *zamówienia została określona na poziomie 50% wartości asortymentu wskazanego w Formularzu*

 *asortymentowo- cenowym dla każdego z pakietów”.*

**Prosimy o uwzględnienie powyższych modyfikacji przy składaniu ofert.**

**Pozostałe zapisy SWZ pozostają bez zmian.**

 *Kierownik*

*Działu Zamówień Publicznych*

 *Marzena Kolasa*

*W załączeniu:*

*- zmodyfikowany Formularz asortymentowo-cenowy dot. Pakietu 24*