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

BDO 000035986 KRS 0000192656

Łódź, dnia 18.10.2022 r.

l.dz. WZZOZCLChPłiR/ZP/25-2/22

**Odpowiedzi na zapytania dotyczące treści SWZ**

*Dotyczy: przetargu nieograniczonego na sukcesywną dostawę środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego do Wojewódzkiego Zespołu Zakładów Opieki Zdrowotnej Centrum Leczenia*

*Chorób Płuc i Rehabilitacji w Łodzi, ul. Okólna 181*

***Znak sprawy: 25/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 (t. jedn. Dz. U. 2022 r., poz. 1710) udziela odpowiedzi na zadane pytania dotyczące zapisów treści SWZ do w/w postępowania.

**Pytanie 1,** cyt. ”Do §2 ust. 9 wzoru umowy: Prosimy o dodanie słów zgodnych z art. 552 k.c.: "... z wyłączeniem powołania się przez Dostawcę 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 2, cyt. ”**Do §2 ust. 11 wzoru umowy: 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 jest na tyle ogólna oraz nieprecyzyjna, że na jej podstawie wykonawcy nie są w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia w zakresie jego poszczególnych pozycji asortymentowych oraz dokonać prawidłowej kalkulacji cen na potrzeby składanej oferty.”  
**Odpowiedź:** Zamawiający informuje, że zapisy § 2 ust. 2 wzoru umowy określają minimalną wielkość asortymentu, który zostanie zamówiony przez Zamawiającego, cyt.: „Faktyczna ilość zamawianego asortymentu zależna będzie od rzeczywistych potrzeb i posiadanych środków Zamawiającego, przy czym minimalna wielkość świadczenia stron to 50% szacunkowych ilości asortymentu wskazanego w Formularzu asortymentowo- cenowym dla każdego z pakietów.”

**Pytanie 3, cyt. ”**Do §6 ust. 8 lit. a) wzoru umowy. Prosimy o informację, czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy oraz braku możliwości dostarczenia zamiennika preparatu 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 podtrzymuje zapisy SWZ.

**Pytanie 4, cyt. ”**Do §6 ust. 8 lit. e) wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z wzoru umowy treści §6 ust. 10 lit. e). Powyższe zapisy w sposób rażący naruszają równowagę stron, dając Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia, w szczególności poprzez każdorazowe odgórne ustalanie cen jednostkowych, które obowiązywać będą w trakcie wykonywania umowy, a także umożliwiając Zamawiającemu dowolne ograniczenia wielkości zamówienia, z pominięciem zasady wyrażonej w art. 433 pkt 4) ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (tj. Dz. U. z 2021 poz. 1129 z późn. zm.). Niniejsza argumentacja znajduje również potwierdzenie w orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej, która w wyroku z dnia 8 listopada 2021 r. (KIO 3107/21) stwierdziła, że postanowienia zakładające możliwość odstąpienia od umowy w każdej chwili, bez gwarancji wykonania zamówienia w minimalnym zakresie, stanowią nadużycie pozycji dominującej przez Zamawiającego i jako takie stanowią klauzulę abuzywną w świetle art. 433 pkt 4 ustawy PZP.”  
**Odpowiedź:** Zamawiający modyfikuje zapisy § 6 ust. 8 i ust. 9 i nadaje im brzmienie:

„§ 6

8. Zmiany umowy mogą nastąpić również w przypadku:

a) wstrzymania, zaprzestania produkcji, wycofania z obrotu wyrobu stanowiącego przedmiot zamówienia,

pojawienia się na rynku ulepszonej formy produktu, bądź braku wyrobu z innych przyczyn, za które

Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności. Wykonawca zobowiązany jest nie później niż w ciągu 24 h,

powiadomić na piśmie Zamawiającego, podając przyczynę braku wyrobu wraz z informacją o wszystkich

odpowiednikach brakującego wyrobu występujących w obrocie oraz zobowiązany jest zaproponować

Zamawiającemu dostarczanie odpowiednika brakującego wyrobu po cenie nie wyższej niż cena podana

w ofercie.

Odpowiednik brakującego wyrobu musi posiadać takie same parametry oraz co najmniej taką samą

jakość co wyrób zastępowany.

W przypadku braku pisemnej akceptacji Zamawiającego na zaproponowany wyrób zamienny,

Zamawiający ma prawo dokonać zakupu przedmiotu zamówienia we własnym zakresie u innego

dostawcy.

W takim przypadku Zamawiający ma prawo obciążyć Wykonawcę różnicą pomiędzy ceną za określone

wyroby wynikającą z niniejszej umowy, a ceną zapłaconą na rzecz podmiotu trzeciego u którego

dokonano zakupu. Powyższe nie zmienia uprawnień Zamawiającego do naliczenia kar umownych

określonych w § 7 ust. 1 lit. a) lub c) niniejszej umowy.

1. obniżenia ceny lub innych zmian korzystnych dla Zamawiającego;

c) zmiany cen urzędowych leków w tym cen zbytu produktów farmaceutycznych stanowiących podstawę

limitu w danej grupie limitowej w granicach obniżenia lub podwyższenia cen.Korekta cen w przypadku

obniżenia cen urzędowych nie ma zastosowania, jeśli w ramach Umowy  towar oferowany jest po cenie

niższej

d) zmiany numeru katalogowego, nazwy, wielkości opakowania, dawki lub postaci, w sytuacji

wprowadzenia przez producenta/producentów danego produktu innego niż wskazany w załączniku

do umowy opakowania, dawki lub postaci, z zachowaniem zasady proporcjonalności w stosunku do cen

objętych umową, pod warunkiem uprzedniego wyrażenia zgody przez Kierownika Apteki Szpitalnej,

na czas ustalony z Kierownikiem Apteki Szpitalnej, jeżeli zmiana ta będzie wprowadzona na czas dłuższy

niż 30 dni (W przypadku zmiany wielkości opakowania, dawki lub postaci, w okresie krótszym niż 30 dni,

w sytuacji gdy zmiana taka będzie spowodowana zmianami u producenta danego produktu lub inna

pilną i zasadną sytuacją, strony dopuszczają wprowadzenie takiej zmiany, bez konieczności

podpisywania aneksu, jednakże na pisemny wniosek Kierownika Apteki lub po uzyskaniu pisemnej zgody

Kierownika Apteki Szpitalnej).

e) wprowadzenia w miejsce produktu wskazanego w załączniku nr 1 do Umowy odpowiednika chemicznego

tego samego lub innego producenta po cenie nie wyższej niż cena zawarta w umowie za dany produkt,

w wypadku gdy będzie to uzasadnione:

- potrzebami terapeutycznymi; lub

- brakiem produktu w „oryginalnym” opakowaniu, dawce lub postaci,

f) zmiany ilości Towaru przy zachowaniu maksymalnej wartości umowy w sytuacji wprowadzenia na rynek

nowego, tańszego zamiennika produktu farmaceutycznego. Wówczas Zamawiający ma prawo

zażądać zmiany zaproponowanego w ofercie produktu farmaceutycznego na nowy, tańszy zamiennik,

a w przypadku odmowy Wykonawcy Zamawiający ma prawo wypowiedzieć umowę – w stosunku do

tego tylko produktu farmaceutycznego - z zachowaniem 2-miesięcznego okresu wypowiedzenia.

g) zmiany sposobu konfekcjonowania zaoferowanego produktu leczniczego z zachowaniem zasady

proporcjonalności w stosunku do ceny objętej umową za dany produkt leczniczy (po wcześniejszym

uzyskaniu pisemnej zgody Zamawiającego, po rygorem nieważności).

h) w przypadku zmian przepisów powszechnie obowiązujących, mających wpływ na realizację przedmiotu

umowy.

9. Zmiany umowy, o których mowa w ust. 8 pkt. a)- g) powyżej dokonywane są w drodze aneksu do Umowy

w formie pisemnej pod rygorem nieważności.”

**Pytanie 5, cyt.”** Do §7 ust. 1 lit. a) oraz lit. c) wzoru umowy: 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 14% w skali roku, liczona od kwoty, której dotyczy opóźnienie. Natomiast dla Sprzedającego przewidziana jest kara w wysokości 1095% w skali roku (3% x 365 dni) za opóźnienie reklamacji lub 26 280% (3% x 24 x 365) za opóźnienie dostawy.”  
**Odpowiedź :** Zamawiający modyfikuje zapisy § 7 ust. 1 pkt. a) i c) i nadaje im brzmienie:

1. w wysokości 2% wartości brutto niedostarczonego zamówienia, gdy Wykonawca nie zrealizuje go w jednej dostawie w terminie określonym w §2 ust. 3 lub §2 ust. 4, za każdą rozpoczętą godzinę zwłoki. Nie zmienia to uprawnień Zamawiającego wynikających z § 2 ust. 9 niniejszej umowy;

c) w wysokości 2% wartości brutto towaru niedostarczonego w wyznaczonym terminie, w przypadku

uchybienia terminowi określonemu w §3 ust. 3 w przypadku uznanej reklamacji, za każdy dzień zwłoki.

Nie zmienia to uprawnień Zamawiającego wynikających z § 2 ust. 9 niniejszej umowy;

**Pytanie 6, cyt.”** Pytanie do pakietu 2 pozycji 3 Czy Zamawiający zgodzi się na dopuszczenie Bebilonu AR - dietetycznego środka spożywczego specjalnego przeznaczenia medycznego dla niemowląt od urodzenia   
z tendencją do ulewania, zawierającego mączkę chleba świętojańskiego, kazeinę i serwatkę **w proporcji 60:40** oraz kwasy tłuszczowe LCPUFA, opakowanie 400g?”

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza Bebilon AR - dietetyczny środek spożywczego specjalnego przeznaczenia medycznego dla niemowląt od urodzenia z tendencją do ulewania, zawierającego mączkę chleba świętojańskiego, kazeinę i serwatkę w proporcji 60:40 oraz kwasy tłuszczowe LCPUFA, opakowanie 400g.

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

**Pozostałe zapisy SWZ pozostają bez zmian.**

*Kierownik*

*Działu Zamówień Publicznych*

*Marzena Kolasa*