WCPiT/EA/381-13/2023 Poznań, 27.02.2023 r.

Uczestnicy postępowania

**Dotyczy: przetargu nieograniczonego na dostawę leków cytostatycznych.**

# Zgodnie z art. 135 ust. 2 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z dnia 11 września 2019 r. **(Dz.U. z 2021 r. poz. 1129** ze zm.) Wielkopolskie Centrum Pulmonologii i Torakochirurgii SP ZOZ udziela wyjaśnień dotyczących Specyfikacji Warunków Zamówienia, a na podstawia art. 137 ust 1 tejże ustawy, zmienia treść SWZ.

**Zestaw nr 1**

**Pytanie nr 1:**

**Dotyczy umowy § 1 ust. 2.** Czy Zamawiający wyrazi zgodę na przesyłanie drogą elektroniczną w ciągu godziny po dostawie, za pomocą poczty e-mail łączny rejestr temperatury w formie PDF, z rejestratorów umieszczonych w środkach transportu (samochodzie dostawczym / kontenerze) i komorach przeładunkowych? Jeżeli tak, prosimy o podanie adresu email na który ma zostać wysłany rejestr.

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę na przesyłanie drogą elektroniczną w ciągu godziny po dostawie, za pomocą poczty e-mail łączny rejestr temperatury w formie PDF, z rejestratorów umieszczonych w środkach transportu (samochodzie dostawczym / kontenerze) i komorach przeładunkowych. Adres e-mail : APTEKA@WCPIT.ORG**

**Pytanie nr 2:**

**Dotyczy umowy § 3 ust. 5 i 8 oraz rozdziału XVIII pkt 5 ppkt 6) SWZ** Zamawiający w paragrafie 3 ust 5 i 8 wskazał: „5. W przypadku obniżenia limitu finansowania lub ceny hurtowej brutto leku, określonych w obwieszczeniu refundacyjnym Ministra Zdrowia, po złożeniu ofert lub w trakcie trwania umowy, cena hurtowa brutto dla Zamawiającego musi zostać obniżona w tym samym stopniu i nie może przekraczać nowych wartości limitu finansowania ani ceny hurtowej brutto określonych w obwieszczeniu refundacyjnym Ministra Zdrowia ust. 8. Jeżeli w trakcie trwania umowy limit finansowania określony przez NFZ ulegnie obniżeniu poniżej ceny zaoferowanej przez Wykonawcę, obniży on cenę leku do limitu finansowania przez NFZ. Powyższe zdanie z praragrafu 3 ust 8 Zamawiający powtórzył w treści rozdziału XVIII pkt 5 ppkt 6) SWZ. W nawiązaniu do powyższych zapisów czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby zmiana ceny produktu leczniczego, która jest wyższa niż limit finansowania wymagała aneksu do umowy, a brak obopólnej zgody na podpisanie aneksu, dotyczącego dostonowania ceny do limitu finansowania, wynikającego z Obwieszczenia Ministra Zdrowia, może stanowić podstawę do rozwiązania umowy, co nie będzie jednoznaczne z niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem umowy przez Wykonawcę? 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 decydentem 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.

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy projektowanych postanowień umowy i SWZ bez zmian.**

**Pytanie nr 3:**

Dotyczy par 2 ust 2 umowy Zamawiający w paragrafie 2 ust. 2 projektu umowy zastrzegł, iż jeżeli dostawa wypada w dniu wolnym od pracy lub poza godzinami pracy apteki szpitalnej, dostawa nastąpi w pierwszym dniu roboczym po wyznaczonym terminie, nie później niż do godz.11:00 . Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie godziny dostaw do 14:00 w pierwszym dniu roboczym, jeżeli dostawa wypada w dniu wolnym od pracy lub poza godzinami pracy apteki szpitalnej, dla asortymentu z pakietu nr 3 ?

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy projektowanych postanowień umowy i SWZ bez zmian.**

**Zestaw nr 2**

**Pytanie nr 1:**

**Dotyczy § 2 ust. 3 umowy** – prosimy o wskazanie konkretnego terminu dostawy. Wykonawca składając ofertę musi skalkulować wszelkie ryzyka mające wpływ na terminowość dostaw. Brak podania minimalnego terminu jest naruszeniem zasady równości stron umowy i może spowodować znaczne podniesienie ceny oferty.

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy projektowanych postanowień umowy i SWZ bez zmian.**

**Pytanie nr 2:**

**Dotyczy § 2 ust. 10 pkt 1) umowy** - czy Zamawiający wydłuży termin do rozpatrzenia reklamacji jakościowej przez Wykonawcę do 10 dni roboczych, natomiast ilościowej – do 3 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 pozostawia zapisy projektowanych postanowień umowy i SWZ bez zmian.**

**Pytanie nr 3:**

**Dotyczy § 4 ust. 5 pkt 1) umowy** – prosimy o usunięcie zapisu dotyczącego rozwiązania umowy ze względu na zwłokę w dostawie większą niż 72 godziny. 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 ciągu 72 godzin nie jest niemożliwe.

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy projektowanych postanowień umowy i SWZ bez zmian.**

**Zestaw nr 3**

**Pytanie nr 1:**

**Do §1 ust.3 wzoru umowy**: Prosimy o dopisanie do §1 ust.3 wzoru umowy 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 pozostawia zapisy projektowanych postanowień umowy i SWZ bez zmian.**

**Pytanie nr 2:**

**Do §2 ust.2 wzoru umowy**: Prosimy o wydłużenie czasu realizacji dostaw leków z importu docelowego do 21 dni od chwili złożenia kompletnego wniosku.

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy projektowanych postanowień umowy i SWZ bez zmian.**

**Pytanie nr 3:**

**Do §2 ust.6 wzoru umowy**: Prosimy o zwiększenie zakresu złożenia zamówień do minimum 70% wartości umowy.

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy projektowanych postanowień umowy i SWZ bez zmian.**

**Pytanie nr 4:**

**Do §2 ust. 7 wzoru umowy**: Prosimy o wykreślenie z treści §2 ust.7 wzoru umowy fragmentu „Przedłużenie dokonywane jest na podstawie jednostronnego oświadczenia Zamawiającego.” oraz zapewnienie, że ewentualne przedłużenie okresu obowiązywania umowy, następowało będzie po obopólnym wyrażeniu zgody przez strony, w formie aneksu. Z aktualnego brzmienia wynika, że na skutek złożonego przez Zamawiającego oświadczenia nastąpi automatyczna zmiana terminu zakończenia umowy, z pominięciem wyrażonej w art. 431 ustawy PZP 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 pozostawia zapisy projektowanych postanowień umowy i SWZ bez zmian.**

**Pytanie nr 5:**

**Do §3 ust.5 i ust.8 wzoru umowy**. Ponieważ kwestia obniżenia cen w związku z obniżeniem limitu finansowania jest uregulowana w §3 ust.5 wzoru umowy to prosimy o wykreślenie zapisu §3 ust.8 wzoru umowy.

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy projektowanych postanowień umowy i SWZ bez zmian.**

**Pytanie nr 6:**

**Do §3 ust.8 wzoru umowy**. Czy Zamawiający ma na myśli potencjalne obniżenie cen przez Wykonawcę jedynie w oparciu o źródła prawa powszechnie obowiązującego, to znaczy, przy uwzględnieniu ewentualnego obniżenia limitu finansowania na podstawie Obwieszczenia Ministra Zdrowia w sprawie wykazu refundowanych leków, środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego oraz wyrobów medycznych?

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy projektowanych postanowień umowy i SWZ bez zmian.**

**Pytanie nr 7:**

**Do §3 ust.12 wzoru 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 pozostawia zapisy projektowanych postanowień umowy i SWZ bez zmian.**

**Pytanie nr 8:**

**Do §4 ust.1 pkt 1) wzoru umowy**: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kary umownej za niedostarczenie w terminie zamówionej partii towaru poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 1% wartości brutto niedostarczonej w terminie części przedmiotu zamówienia za każdy dzień zwłoki?

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy projektowanych postanowień umowy i SWZ bez zmian.**

**Pytanie nr 9:**

**Do §4 ust.1 pkt 2) wzoru umowy:** Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kary umownej za opóźnienie w wymianie reklamowanego przedmiotu umowy poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 1% wartości brutto przedmiotu zamówienia podlegającego reklamacji za każdy dzień zwłoki?

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy projektowanych postanowień umowy i SWZ bez zmian.**