



DZP.381.30A.2023

Katowice 10.05.2023

**Do wszystkich wykonawców
biorących udział w postępowaniu**

**ODPOWIEDZI NA PYTANIA I ZMIANA TERMINU SKŁADANIA OFERT
w postępowaniu w trybie przetargu nieograniczonego na dostawę produktów leczniczych**

1. **Pytanie** - dotyczy par. 5 ust. 1 pkt d) wzoru umowy- Załącznik nr 7 -Czy Zamawiający dopuszcza możliwość modyfikacji par. 5 ust. 1 pkt d) wzoru umowy (Załącznik nr 7) w ten sposób, że:
„Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne: d) w wysokości 10% wartości niezrealizowanej umowy brutto w przypadku odstąpienia od umowy lub rozwiązania ze skutkiem natychmiastowym z przyczyn, za które odpowiada Wykonawca”?
Uzasadnienie -Zdaniem Wykonawcy niewłaściwym są postanowienia Umowy, w których kara umowna naliczana jest od całkowitej kwoty zamówienia stanowiący przedmiot niniejszej umowy co może skutkować obciążeniem Wykonawcy nadmiernym i niewspółmiernie wysokim ryzykiem gospodarczym w stosunku do naruszonych postanowień Umowy. Kara umowna ma pełnić funkcję mobilizującą wykonawcę do prawidłowej realizacji przedmiotu zamówienia oraz funkcję odszkodowawczą, jeżeli wykonawca wykona przedmiot umowy nieterminowo lub w sposób nieprawidłowy.
ODPOWIEDŹ:Zamawiający nie wprowadza zmian do wzoru umowy w zakresie objętym pytaniem.
2. **Pytanie - dotyczy części nr 1** -Zamawiający w § 2 ust. 4 wzoru umowy oraz w dziale III pkt 9. SWZ zastrzegł, iż data ważności dostarczonego leku nie może być krótsza niż 12 miesięcy licząc od dnia dostawy . Zaproponowany przez Zamawiającego termin ważności tj. 12 miesięcy, dla produktu leczniczego Enspryng (nazwa międzynarodowa Satralizumab) nie jest możliwy do spełnienia dla Wykonawcy, ze względu na fakt, iż Roche Polska otrzymuje produkty lecznicze od spółek z grupy kapitałowej według z góry ustalonego harmonogramu dostaw na który ma ograniczony wpływ. W związku z tym Wykonawca nie ma możliwości zmiany harmonogramu dostaw tak aby zagwarantować tak długi termin przydatności produktu. W związku z powyższym czy Zamawiający wyrazi zgodę na skrócenie terminu ważności do 3 miesięcy od momentu złożenia zamówienia dla części nr 1?
ODPOWIEDŹ: Zamawiający zmienia zapis w pkt. III.9 SWZ oraz w § 2 ust. 4 wzoru umowy na następujący „Okres przydatności do użycia dostarczanych produktów leczniczych nie może być krótszy niż 12 miesięcy licząc od dnia dostawy (z wyjątkiem części 1 dla których okres przydatności do użycia dostarczanych produktów leczniczych nie może być krótszy niż 3 miesiące licząc od dnia dostawy). Dostawy produktów leczniczych z krótszym okresem przydatności do użycia mogą być dopuszczone tylko w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę na nie musi wyrazić kierownik Apteki Szpitalnej.
3. **Pytanie** - Dotyczy umowy § 4 ust. 2 -Czy Zamawiający wydłuży termin do rozpatrzenia reklamacji przez Wykonawcę do 7 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 wprowadza zmian do wzoru umowy w zakresie objętym pytaniem.
4. **Pytanie** - Dotyczy umowy § 5 ust. 1 a, 1 b -Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie kary umownej do wysokości 0,1% wartości brutto produktów leczniczych niedostarczonych w ramach danego zamówienia częściowego – za każdy dzień zwłoki w dostawie?
ODPOWIEDŹ: Zamawiający nie wprowadza zmian do wzoru umowy w zakresie objętym pytaniem.
5. **Pytanie** - Dotyczy umowy § 5 ust. 1 d -Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wskazanie jako podstawy do ustalenia wysokości kary umownej wartość niezrealizowanej części umowy? W przypadku zrealizowania zgodnie z umową znacznej części zamówienia, kara naliczana od całości umowy jest wyraźnie zawyżona.
ODPOWIEDŹ: Zamawiający nie wprowadza zmian do wzoru umowy w zakresie objętym pytaniem.
6. **Pytanie** - Do treści §4 ust. 5 wzoru umowy prosimy o dopisanie 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 wprowadza zmian do wzoru umowy w zakresie objętym pytaniem.
7. **Pytanie** - Do §5 ust. 1 lit. c) wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie zapisu w części dotyczącej naliczenia dodatkowych kar umownych przez Zamawiającego przy realizacji zamówienia zastępczego, gdyż §4 ust. 5 wzoru umowy zobowiązuje już Zamawiającego do pokrycia różnicy w cenie pomiędzy ceną wynikającą z umowy, a ceną jaką zapłaci Zamawiający u innego wykonawcy.

Kierownik Działu
Zamówień
Publicznych

mgr Karina Madej
ul. Ceglana 35
40-514 Katowice

SEKRETARIAT
tel.: (32) 358 14 60
tel.: (32) 358 12 00
fax : (32) 251 84 37

sekretariat@ucc.katowice.pl



ODPOWIEDŹ: Zamawiający nie wprowadza zmian do wzoru umowy w zakresie objętym pytaniem.

8. **Pytanie** - Do §5 ust. 1 lit. d) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kar umownych za odstąpienie od umowy poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 10% liczonej od wartości brutto niezrealizowanej części przedmiotu umowy?

ODPOWIEDŹ: Zamawiający nie wprowadza zmian do wzoru umowy w zakresie objętym pytaniem.

9. **Pytanie** - Do §6 ust. 5 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z wzoru umowy §6 ust. 5. W uzasadnieniu swojego stanowiska wskazujemy, że powyższe zapisy w sposób rażąco naruszają równowagę stron, dając Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia, które obowiązywać będą w trakcie wykonywania kontraktu, a także umożliwiając Zamawiającemu do dowolnego 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 stanowi klauzulę abuzywną w świetle art. 433 pkt 4 ustawy PZP.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający nie wprowadza zmian do wzoru umowy w zakresie objętym pytaniem.

10. **Pytanie** - Do §7 ust. 4 lit. c) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę treści §7 ust. 4 lit. c) wzoru umowy w taki sposób aby w przypadku braku oferowanego produktu leczniczego spowodowanego zaprzestaniem produkcji, wycofaniem z obrotu lub utratą refundacji leku, jego zamiana na produkt leczniczy równoważny (w myśl definicji zawartej w ustawie z dnia 06 września 2001 r. Prawo farmaceutyczne) możliwa była po cenie nie wyższej niż zawarta w ofercie, po przeprowadzeniu negocjacji i ustaleniu charakteru zmiany, po uprzednim pisemnym zawiadomieniu Zamawiającego przez Wykonawcę o okolicznościach, które to uzasadniają, bez konieczności zawierania w takim przypadku aneksu. Z uwagi na to, że tego rodzaju okoliczność jest sytuacją typową dla funkcjonowania branży farmaceutycznej i jako taka została przez Zamawiającego przewidziana, przy zachowaniu wyżej opisanych zasad nie będzie stanowiła istotnej zmiany warunków umowy, a tym samym nie wymaga sporządzania każdorazowego aneksu.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający nie wprowadza zmian do wzoru umowy w zakresie objętym pytaniem.

11. **Pytanie** -Do §7 ust. 4 lit. i) wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie §7 ust. 4 lit. i) wzoru umowy, który wg naszej opinii jest niezgodny ze społeczno-gospodarczym celem udzielanego zamówienia publicznego. Powyższy zapis przenosi w całości odpowiedzialność na wykonawcę za leki zakupione i niewykorzystane, refundowane przez NFZ, a których to cena może ulec zmianie w wyniku decyzji Ministerstwa Zdrowia. Należy podkreślić, że wykonawca nie ma wpływu na poziom zamówień, wykorzystanie produktów leczniczych przez Zamawiającego jak również na decyzje refundacyjne Ministra Zdrowia.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający nie wprowadza zmian do wzoru umowy w zakresie objętym pytaniem.

12. **Pytanie** -Do §7 ust. 6 lit. a) wzoru umowy prosimy o dodanie słów: „Zmiana stawki podatku VAT następuje automatycznie, z dniem wejścia w życie aktu prawnego zmieniającego tę stawkę.”.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający nie wprowadza zmian do wzoru umowy w zakresie objętym pytaniem.

W związku z art.137 ust.6) Zmianie ulegają następujące terminy:

Termin składania ofert upływa dnia 23.05.2023r. o godz. 10:00

Otwarcie ofert nastąpi w dniu 23.05.2023r. o godz. 10:30

Wykonawca jest związany ofertą do dnia 20.08.2023r.

Sposób składania i otwarcia ofert nie ulegają zmianie obowiązują zgodnie z zapisem w pkt. XII i XIII SWZ.

Jednocześnie Zamawiający informuje, iż dokonał zmian w ogłoszeniu o zamówieniu w zakresie obejmującym powyższe informacje. Opublikowane Ogłoszenie zostało zamieszczone na stronie internetowej prowadzonego postępowania

Z upoważnienia Dyrektora
Uniwersyteckiego Centrum Klinicznego im. prof. K. Gibińskiego
Śląskiego Uniwersytetu Medycznego w Katowicach
K. Małach
mgr Karolina Małach
Kierownik Działu Zamówień Publicznych