Kraków, dnia 19.11.2020 r.

Nr sprawy: DFP.271.137.2020.AM

***Do wszystkich Wykonawców biorących udział w postępowaniu***

*Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na dostawę produktów leczniczych z programów lekowych i chemioterapii i wyrobów medycznych.*

Zgodnie z art. 38 ust. 2 i 4 ustawy Prawo zamówień publicznych przekazuję odpowiedzi na pytania wykonawców dotyczące treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia oraz modyfikuję Specyfikację.

Pytanie 1

Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisów umowy paragraf 3 ustęp 9 dla części: 2 w myśl których zobowiązany jest do dostarczenia oryginału faktury w momencie dostawy towaru. Wykonawca załącza do dostawy dokument WZ, zaś wersję elektroniczną faktury w formacie pdf dostarcza mailem tego samego dnia (w dniu realizacji zamówienia). Faktury w formie papierowej mogą być wysyłane za pomocą Operatora Pocztowego jednakże w związku z zagrożeniem spowodowanym COVID-19 na czas epidemii będziemy wnioskować o zawieszenie obowiązku wysyłania faktur papierowych.

**Odpowiedź:** **Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wzoru umowy.**

Pytanie 2

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie czy Zamawiający wyraża zgodę na przesyłanie faktur e-mail w formacie .pdf dla części 2? Wykonawca nie ma możliwości wysyłania faktur w innym formacie

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wzoru umowy.**

Pytanie 3

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o wyjaśnienie czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie zapisu dotyczące dostaw na „cito” w zakresie części nr 2 ?

Podanie leku opisanego w części nr 2 zawsze poprzedzone jest diagnostyką i nie ma konieczności zamawiania wskazanego leku w trybie „cito”.

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy Specyfikacji.**

Pytanie 4

Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisów umowy paragraf 4 ustęp 7 dla części nr 2 gdzie wymaga się przesłania Zamawiającemu faktury w postaci elektronicznej w formacie Malickiego lub Kamsoft, Wykonawca ma możliwość generowania faktur jedynie w formacie pdf. W obecnej sytuacji zmiana systemowa nie jest możliwa

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wzoru umowy.**

Pytanie 5

Wykonawca zwraca się z wnioskiem do Zamawiającego o wykreślenie paragrafu 3 ustęp 7 dla części nr 2 Wykonawca nie ma możliwości realizacji zamówień w soboty.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zamianę wzoru umowy.**

Pytanie 6

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie zapisów umowy (par 3 a, b,c) w myśl których Zamawiający pragnie składać zamówienia m.in. w formie telefonicznej. Zgodnie z art. 36z ust. 4 Prawa farmaceutycznego zamówienia na produkty lecznicze muszą być składane w formie pisemnej albo w formie dokumentu elektronicznego doręczanego środkami komunikacji elektronicznej. Wobec tego Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisów dotyczących telefonicznego składania zamówień jako niedozwolonych prawem dla części 2.

**Odpowiedź: Zamawiający informuje, że zamówienia są składane w formie dokumentu elektronicznego doręczanego środkami komunikacji elektronicznej lub faksem. Wskazane przez Pytającego zapisy wzoru umowy dotyczą potwierdzenia otrzymania przez Wykonawcę zamówienia złożonego przez Zamawiającego. W związku z powyższym Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wzoru umowy.**

Pytanie 7

do wzoru umowy: § 3 ust. 3 c

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu ,,dostaw na ratunek” do 48 godzin licząc od chwili otrzymanego zamówienia dla asortymentu zawartego w pakiecie nr 20?

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy Specyfikacji.**

Pytanie 8

do wzoru umowy: §4 ust. 7

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie ze wzoru umowy zapisów §4 ust. 7 nakładającego na Wykonawcę obowiązek dostarczenia faktury w dwóch egzemplarzach?

Uzasadnienie:

System księgowy Wykonawcy w swoim standardzie drukuje tylko 2 egzemplarze faktury: oryginał (dla Kupującego/Zamawiającego) i kopię (dla Sprzedawcy/Wykonawcy).

Zamawiający mając oryginał faktury może wykonać sam dowolną ilość potrzebnych kopii bez konieczności angażowania w ten proces Wykonawcy.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zamianę wzoru umowy.**

Pytanie 9

do treści wzoru umowy: §4 ust.7

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie z umowy zapisów § 4 ust. nakładającego na Wykonawcę obowiązek umieszczania na fakturach: numeru umowy SU DOP?

Uzasadnienie:

Wymóg umieszczania na fakturach dodatkowych informacji takich jak: numer umowy przetargowej, numer zamówienia oraz innych adnotacji nie jest dostępny w ramach standardowych programów fakturujących. System księgowy Wykonawcy nie pozwala na umieszczanie na fakturach dowolnych treści.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wzoru umowy.**

Pytanie 10

do treści wzoru umowy:§ 7

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wprowadzenie modyfikacji do zapisów umowy poprzez dodanie do wzoru umowy w § 7 ust. 5 dodatkowego zapisu o treści: ,,Przed odstąpieniem od umowy/rozwiązaniem umowy Zamawiający pisemnie wezwie Wykonawcę do należytego wykonywania umowy.”?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zamianę wzoru umowy.**

Pytanie 11

do treści wzoru umowy:§ 8 ust. 2, 3 i 4

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie wysokości kar umownych o połowę ?

i pozwoli na wprowadzenie modyfikacji do zapisów wzoru umowy poprzez nadanie § 8 ust.2 , 3 i 4 nowego brzmienia:

„ 2. W przypadku niewykonania umowy Wykonawca zobowiązany jest do zapłaty Szpitalowi Uniwersyteckiemu kary umownej w wysokości do 5% wartości brutto niezrealizowanej części umowy ( w zakresie części której dotyczy naruszenie).

3. W przypadku nienależytego wykonania umowy Wykonawca zobowiązany jest do zapłaty Szpitalowi Uniwersyteckiemu kary umownej w wysokości do 2,5% wartości brutto tej dostawy, która została nienależycie zrealizowana, z zastrzeżeniem ust. 4 niniejszego paragrafu.

4. W przypadku opóźnienia w realizacji dostawy, o której mowa w § 3 ust. 3 umowy Wykonawca zobowiązany jest do zapłaty Szpitalowi Uniwersyteckiemu kary umownej w wysokości do 0,1% wartości brutto opóźnionej dostawy (jednak nie mniej niż 25 zł) za każdy dzień opóźnienia. Kara umowna nie może przekraczać 2,5% kwoty brutto określonej w § 4 ust. 1 umowy ( w zakresie części której dotyczy naruszenie). W przypadku gdy kara umowna osiągnie wartość 2,5% kwoty brutto, o której mowa w § 4 ust. 1 Umowy (w zakresie części której dotyczy naruszenie) Szpital Uniwersytecki nabywa prawo do rozwiązania umowy ze skutkiem natychmiastowym. ” ?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wzoru umowy.**

Pytanie 12

Czy Zamawiający w par. 3.3. zniesie wymóg potwierdzania otrzymania zamówień? Prawo farmaceutyczne nakazuje informowanie o odmowie wykonania zamówienia, lecz nie o przyjęciu go do realizacji. Jest to dodatkowy, niewynikający z przepisów obowiązek Wykonawcy.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wzoru umowy.**

Pytanie 13

Czy Zamawiający wykreśli par. 3.6.? Zagwarantowanie sobie możliwości zwrotu towaru po jego przyjęciu powoduje w istocie, że towar sprzedawany jest na próbę, zaś w przypadku ich zwrotu - produkty lecznicze nie będą się nadawać do dalszego obrotu, co naraża Wykonawcę na stratę. Nadto Wykonawca zauważa, że (a) towar został dobrowolnie przyjęty przez Zamawiającego, (b) własność towaru przeszła na Zamawiającego i (c) „zwrot” towaru oznacza wobec uprzedniego przejścia własności w istocie sprzedaż hurtową przez Zamawiającego Wykonawcy, do czego potrzeba koncesji na handel hurtowy lekami.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wzoru umowy.**

Pytanie 14

Czy Zamawiający w par. 4.2 wprowadzi automatyczną zmianę ceny brutto w razie zmiany stawki VAT? Obecne zapisy, w razie braku zgody Zamawiającego, grożą Wykonawcy rażącą stratą.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wzoru umowy.**

Pytanie 15

Czy Zamawiający wykreśli par. 8.2. i 8.3? Zobowiązaniem Wykonawcy jest dostawa leków i niewykonanie tego obowiązku jest sankcjonowane par. 8.4. Stąd nie ma uzasadnienia dla kar umownych przewidzianych w par. 8.2 i 8.3 gdyż nie wiadomo w jaki inny sposób Wykonawca miałby nie wykonać lub nienależycie wykonać umowę. Z reguły kary w takiej wysokości zastrzega się za odstąpienie od umowy, co jest oczywiście inną podstawą naliczenia kar, niepokrywającą się z podstawą określoną w par. 8.4.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wzoru umowy. Zamawiający wyjaśnia jednak, że § 8 ust. 2 wzoru umowy dotyczy przypadku niewykonania umowy w całości, tj.
w żadnym zakresie.**

Pytanie 16

W przypadku pozostawienia par. 8.2. - Czy Zamawiający zmieni wartość procentową kary umownej określoną w tym paragrafie. z 10% do wartości max. 0,2%? Obecna kara umowna jest rażąco wygórowana.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zamianę wzoru umowy.**

Pytanie 17

W przypadku pozostawienia par. 8.3. - Czy Zamawiający zmieni wartość procentową kary umownej określoną w tym paragrafie. z 5% do wartości max. 1%? Obecna kara umowna jest rażąco wygórowana.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wzoru umowy.**

Pytanie 18

Czy Zamawiający w par. 8.4 usunie zapis o minimalnej kwocie kary umownej 50zł? Wskutek tego zapisu kary umowne mogą być naliczone w kwocie rażąco wygórowanej.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zamianę wzoru umowy.**

Pytanie 19

Do §1 ust. 4 wzoru umowy: 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 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 §1 ust. 4. Czy z związku z tym, Zamawiający odstąpi od tych zapisów w umowie?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wzoru umowy.**

Pytanie 20

Do §3 ust. 6 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 dostarczony przedmiot umowy do ostatniego dnia terminu ważności jest pełnowartościowy i dopuszczony do obrotu. W związku z powyższym prosimy o dopisanie do §3 ust. 5 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 nie wyraża zgody na zmianę wzoru umowy.**

Pytanie 21

Do §3 ust. 6 wzoru umowy: Prosimy o zmianę zapisu poprzez nadanie mu brzmienia: "W przypadku dostarczenia towaru z terminem ważności krótszym niż 12 miesięcy Szpital Uniwersytecki zastrzega sobie prawo jego zwrotu w terminie 7 dni od dnia dostawy."

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wzoru umowy.**

Pytanie 22

Do §3 ust. 7 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na rezygnację z realizacji dostawy w trybie zwykłym również w soboty?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wzoru umowy.**

Pytanie 23

Do §4 ust. 1a projektu umowy: Czy w przypadku gdy Wykonawca, który otrzyma zamówienie, będzie znanym Zamawiającemu kontrahentem, a także ze względu na fakultatywność stosowania w rozliczeniach mechanizmu split payment, istniała będzie możliwość wyłączenia niniejszego zapisu z umowy?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wzoru umowy.**

Pytanie 24

Do §4 ust. 4 projektu umowy: W związku z tym, że czynność prawna dokonana przez strony nie może skutkować wyłączeniem ze stosowania bezwzględnie obowiązujących przepisów prawa, a takim jest art. 552 Kodeksu Cywilnego uprawniającego Sprzedawcę do wstrzymania dostaw w przypadku gdy Kupujący dopuszcza się zwłoki z dokonaniem zapłaty za dostarczoną część zamówienia, prosimy o usunięcie z umowy odpowiednich postanowień §4 ust. 4.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zamianę wzoru umowy.**

Pytanie 25

Do §4 ust. 7 projektu umowy: Ponieważ Wykonawca zamówienia publicznego nie jest stroną umowy SU DOP wskazanej w §4 ust. 7 projektu umowy to prosimy o wyjaśnienie dlaczego ma podawać numer tej umowy w specyfikacji do faktury.

**Odpowiedź: numer SU DOP jest indywidualnym oznaczeniem każdej umowy zawieranej przez Szpital Uniwersytecki z Wykonawcami. Podanie numeru SU DOP na fakturze jest niezbędne dla Zamawiającego w celach zarządczych.**

Pytanie 26

Do §7 ust. 4 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 nie wyraża zgody na modyfikację wzoru umowy.**

Pytanie 27

Do §8 ust. 3 projektu umowy: Prosimy o rozszerzenie zapisu §8 ust. 3 wzoru umowy, poprzez wskazanie jakiego rodzaju przypadki będzie Zamawiający kwalifikował jako nienależyte wykonanie umowy?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację wzoru umowy. Zamawiający wyjaśnia, że naliczenie kary umownej z tytułu nienalezytego wykonania umowy, będzie za każdym razem rozpatrywane indywidualnie, po uprzednim wezwaniu Wykonawcy do pisemnego szczegółowego podania przyczyn nienależytego wykonania umowy.**

Pytanie 28

Do §8 ust. 3 projektu umowy: Prosimy o obniżenie wymiaru kary umownej wskazanej w §8 ust. 3 wzoru umowy do wysokości 2% wartości brutto dostawy która została nienależycie zrealizowana.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zamianę wzoru umowy.**

Pytanie 29

Do §8 ust. 4 projektu umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postanowień umowy §8 ust. 4 projektu umowy w taki sposób, aby kara umowna zastrzeżona na wypadek opóźnienia w realizacji zamówienia była wyłącznie proporcjonalna do wartości pozycji (części) zamówienia zrealizowanej z opóźnieniem - bez minimalnej, sztywnej kary, tj. 50 zł - i wynosiła 0,2% od wartości tej pozycji (części), za każdy dzień opóźnienia? Wskazujemy przy tym, że wysokość ww. kar umownych możliwych do naliczenia przez Zamawiającego (zawsze minimum 50 zł) nie zostaje uzależniona ani od realnej wartości niezrealizowanej terminowo pozycji zamówienia, czy od poniesionej przez Zamawiającego szkody, ani też od żadnych innych obiektywnych czynników. W konsekwencji, taki sposób naliczania budzi zastrzeżenia wykonawcy z uwagi na fakt, iż może być on dotknięty sankcją nieważności na podstawie art. 353¹ Kodeksu cywilnego - ze względu na sprzeczność z naturą stosunku zobowiązaniowego. Reasumując, ww. sankcje wynikające z proponowanej treści umowy nie spełniają zasadniczego celu, dla którego są wprowadzane i uwzględniają jedynie represyjną funkcję kary umownej. Mając na uwadze powyższe, wykonawca wnosi o zmianę wspomnianego zapisu, aby był on zgodny z reżimem prawa cywilnego.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wzoru umowy.**

Pytanie 30

Do §10 ust 3 projektu umowy: W treści projektu umowy, w §10 ust. 3 po lit. f prosimy o dodanie lit. g, h oraz i w brzmieniu:

„g) z powodu okoliczności związanych z wystąpieniem skutków COVID-19,

h) z powodu wystąpienia dekoniunktury lub innych nieprzewidzianych okoliczności, niezależnych od żadnej ze Stron (gospodarcze, ekonomiczne, polityczne, społeczne, atmosferyczne itp.), które wpłyną na okoliczności realizacji umowy,

i) z powodu wystąpienia siły wyższej, która wpłynie na okoliczności realizacji umowy w całości lub części.”.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wzoru umowy.**

Pytanie 31

Do zapisu pod zestawieniami dla odpowiednich części formularza asortymentowo – cenowego (załącznik nr 1a SIWZ): Prosimy o wyjaśnienie, co Zamawiający ma na myśli poprzez zapis umiejscowiony pod zestawieniami dla poszczególnych części znajdujących się w formularzu asortymentowo – cenowym będącym załącznikiem nr 1a do SIWZ, o treści: „wykaz B Obwieszczenia Ministra Zdrowia aktualny na dzień składania oferty, możliwość stosowania poza programem”? Czy, jeśli Zamawiający nie zamierza wykorzystywać leków zakupionych w cenach obowiązujących dla programów lekowych, w celach nie związanych z realizacją tych programów, wyrazi zgodę wykreślenie zastrzeżenia o „możliwość stosowania poza programem”? Jeżeli jednak Zamawiający nie wyrazi zgody na wykreślenie przedmiotowego zapisu, prosimy o podzielenie pozycji asortymentowych objętych przedmiotowym zapisem, na pozycje (ilości) odrębne dla leków wykorzystywanych w ramach programów lekowych oraz te, które Zamawiający zamierza stosować poza nimi.

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy Specyfikacji.**

Pytanie 32

Czy zamawiający dopuści w pakiecie 31 poz. 1 wycenę Trilacu produktu leczniczego spełniającego te same cele, w skład którego wchodzą wyselekcjonowane szczepy żywych kultur bakterii probiotycznych z rodzaju Lactobacillus acidophilus (La-5), Lactobacillus delbrueckii subsp. bulgaricus (Lb-Y27), Bifidobacterium lactis (Bb-12) przeznaczonego do stosowania u dzieci (brak dolnej granicy wieku) i dorosłych, opakowanie zawiera 20 kapsułek, po przeliczeniu kapsułek na odpowiednią liczbę opakowań?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

Pytanie 33

do treści projektu umowy: część nr 20

Zwracam się do Zamawiającego z prośbą o możliwość złożenia oferty na realizację dostawy leku zamiennie na dwie dostępne, równoważne formy podania leku Fasenra.

Postępowanie dotyczy leku Fasenra (benralizumab) 30 mg roztwór do wstrzykiwań w ampułko-strzykawce, gdzie każda ampułko-strzykawka zawiera 30 mg benralizumabu\* w 1 ml, a druga forma podania to Fasenra 30 mg roztwór do wstrzykiwań we wstrzykiwaczu, gdzie każdy wstrzykiwacz zawiera 30 mg benralizumabu\* w 1 ml., która to może być stosowana zamiennie, zgodnie z decyzją lekarza prowadzącego, np. przez pacjenta lub jego opiekuna w warunkach domowych.

Obie formy leku mają tą samą dawkę i jednakową cenę. Zamawiający każdorazowo w treści zamówienia zobowiązany będzie wskazać, którą postać leku zamawia: „wstrzykiwacz” czy „ampułko-strzykawkę”.

Podmiotem odpowiedzialnym jest AstraZeneca AB, 151 85 Södertälje Szwecja.

Aby umożliwić złożenie oferty na obie formy podania leku Fasenra w ramach jednej umowy, prosimy o dodanie w treści umowy w § 10 następującego zapisu:

„Strony dopuszczają możliwość dostarczenia innej formy podania produktu leczniczego-BENRALIZUMAB, zawierającego tę samą substancję czynną. Zmiana taka nie może być niekorzystna dla Zamawiającego i powodować podwyższenia ceny jednostkowej produktu określonego w umowie”.

**Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę i informuje, że zmianie ulega Załącznik nr 1a dla części 20 zgodnie z brzmieniem przekazanym w załączeniu. W związku ze zmianą wpisaną w załącznik nr 1a dla części 20, Zamawiający informuje, że modyfikacji ulega jedynie załącznik, wzór umowy pozostaje bez zmian.**

Pytanie 34

w Pakiecie 31 w przedmiotowym postępowaniu:

Czy Zamawiający dopuści zaoferowanie produktu EnteroDr., również zawierającego w swoim składzie 250 mg żywych kultur probiotycznych drożdży Saccharomyces boulardii w kapsułce? Zawartość żywych kultur probiotycznych drożdży w oferowanym produkcie została potwierdzona w niezależnym badaniu wykonanym przez NIL.

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy Specyfikacji.**

W załączeniu przekazuję Arkusz cenowy (stanowiący załącznik nr 1a do specyfikacji) uwzględniający powyższe odpowiedzi i wprowadzone zmiany.