

EZ.28.84.1404.2020.AO

Łódź, dnia 21.09.2020 r.
Numer sprawy: EZ.28.84.2020

ODPOWIEDZI NA PYTANIA I MODYFIKACJA
SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Dotyczy: postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego o wartości przekraczającej powyżej 10 000 000 euro **na dostawę produktów farmaceutycznych** dla Wojewódzkiego Wielospecjalistycznego Centrum Onkologii i Traumatologii im. M. Kopernika w Łodzi.

Zgodnie z dyspozycją art. 38 ust. 2, 4, 6 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 ze zm.) przekazujemy Państwu odpowiedzi na pytania oraz zmianę SIWZ w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na dostawę na dostawę materiałów opatrunkowych

1) W toku postępowania zostały zadane następujące pytania:

Pytanie 1

Dotyczy Rozdz. II pkt. 4 Formularza ofertowego oraz § 2 ust. 5 wzoru umowy – termin dostawy

Czy z uwagi na fakt, że wymienione produkty lecznicze w pakiecie nr 4 nie są lekami na tzw. „ratunek” i nie wymagają dostaw na cito, ze względu na specyfikę i konieczność planowania podania z wyprzedzeniem, Zamawiający wydłuży termin dostawy dla w/w pakietu do 48 godzin?

Obecny zapis wprowadza nieproporcjonalne ograniczenie w stosunku do obiektywnych potrzeb Zamawiającego (art. 29 Pzp) w przypadku leków, które ze względu na specyfikę i konieczność planowania podania z wyprzedzeniem, nie wymagają dostaw w ciągu 24 godzin od złożenia zamówienia.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 2

Dotyczy Rozdz. II pkt. 5 Formularza ofertowego oraz § 5 ust. 1 i 2 wzoru umowy - reklamacje

Zamawiający oczekuje od Wykonawcy wymienić wadliwy towar na wolny od wad w terminie 24 godzin od chwili zawiadomienia przez Zamawiającego.

Zgodnie z prawem cywilnym przed usunięciem wad wykonawca obowiązany jest do zbadania zasadności reklamacji. Wykonanie wszystkich czynności związanych z procesem reklamacji i dostarczenie wymienionego towaru w ciągu 24 godzin od chwili zawiadomienia przez Zamawiającego jest trudne lub niemożliwe do wykonania.

W związku z powyższym czy Zamawiający zmieni zapisy wzoru umowy na możliwe do zrealizowania, zgodnie z zasadami dobrej praktyki gospodarczej oraz prawa cywilnego wyznaczając termin rozpatrzenia reklamacji i dostarczenia reklamowanego towaru na min. 3 dni w przypadku braków ilościowych i min. 7 dni w przypadku wad jakościowych

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 3

Dotyczy § 6 ust 1 pkt. b) wzoru umowy - kary

Czy Zamawiający zgodzi się w § 6 ust. 1 pkt. b) wzoru umowy na zmianę kary umownej wynoszącej 10% wartości umowy brutto na karę wynoszącą 10% wartość brutto niezrealizowanej części umowy w danym pakiecie?

Mając na uwadze wytyczne UZP i wypracowane stanowisko KIO w którym określając wysokość kar umownych, Zamawiający powinien kierować się zdrowym rozsądkiem. Zbyt restrykcyjne kary umowne w połączeniu z wynikającą z ustawy o finansach publicznych koniecznością ich dochodzenia przez zamawiającego może prowadzić nie tylko do negatywnych konsekwencji dla wykonawcy, ale być powodem niemożności zrealizowania zamówienia. Powyższy zapis w brzmieniu przewidującym karę umowną zamówienia również prawidłowo zrealizowanego pozostaje w sprzeczności funkcją kary umownej określonej przez przepisy kodeksu cywilnego.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 4

Dotyczy zapisów umowy

Proszę o wyjaśnienie czy w razie wystąpienia braku statusu refundacyjnego leku, wstrzymanie lub wycofanie produktu leczniczego z obrotu decyzją Głównego Inspektora Farmaceutycznego oraz zaprzestanie produkcji, skutkujących uniemożliwieniem realizacji umowy przez Wykonawcę, przy jednoczesnym udokumentowanym braku możliwości dostarczenia przez Wykonawcę towaru równoważnego/odpowiednika, nastąpi rozwiązanie umowy za porozumieniem stron (bez naliczenia kar umownych) w zakresie w/w produktu z uwagi na niemożność spełnienia świadczenia zgodnie z przepisami KC?

Zaoferowanie produktu zamiennego jest możliwe tylko w sytuacji posiadania przez wykonawcę produktu leczniczego zamiennego danego producenta, do którego obrotu jest upoważniony na podstawie koncesji, jako hurtownia farmaceutyczna. Niemożliwy i niezgodny z obowiązującymi przepisami prawa jest obrót produktami leczniczymi, na które wykonawca nie posiada koncesji.

Odpowiedź:

W przedstawionej sytuacji zgodnie z § 8 ust. 1b projektu umowy dozwolona będzie zmiana treści postanowień umowy na zasadach określonych w art. 144 ustawy Prawo Zamówień Publicznych.

Pytanie 5

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o wyjaśnienie czy w zakresie Pakietu nr 7,11 Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie zapisu par.5 ust. 7 dotyczącego zwrotu leku. Zgodnie z definicją umowy dostawy zawartą w Kodeksie Cywilnym, po dokonaniu dostawy własność, a co za tym idzie, wszelkie ryzyka związane z towarem przechodzą na Zamawiającego. Nie ma zatem możliwości „zwrotu”, takiej dostawy, jeśli nie była to dostawa na próbę, a SIWZ o takim rodzaju dostaw nie wspomina. Wobec powyższego ewentualny „zwrot”, jeśli nie jest dokonywany w wykonaniu uprawnień wynikających z rękojmi lub gwarancji, stanowi sprzedaż (hurtową) produktu leczniczego przez Zamawiającego na rzecz Wykonawcy, co nie jest dozwolone prawem. Nadto produkty „zwracane” w praktyce nie nadają się już do dalszego obrotu, zatem procedura taka generować będzie niemal stuprocentową stratę po stronie Wykonawcy. Ponadto podanie leku opisanego w pakiecie nr 50 poprzedzone jest zawsze szczegółową diagnostyką a w przypadku przyjęcia zwrotu lek zostanie zutylizowany. Powołując się na względy gospodarności prosimy o wykreślenie zapisu.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ. Ponadto Zamawiający informuje, iż w przedmiotowym postępowaniu nie występuje pakiet nr 50.

Pytanie 6

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie treści umowy par. 2, pkt 5 dla pakietu 7,11 w zakresie terminu dostaw określonego jako 24 h od momentu otrzymania zamówienia. Wykonawca zwraca uwagę, że jest to termin niezwykle krótki, w praktyce czasem trudny do dotrzymania. Powszechnie przyjętym minimalnym terminem dostaw standardowych jest 2 dni roboczych lub więcej. Proces realizacji zamówienia jest wieloetapowy, nie mamy możliwości jego zmiany. W związku z realizacją zamówień przez Wykonawcę, od poniedziałku do czwartku w godzinach 08:00 – 16:00 oraz w piątki w godzinach 08:00 – 15:00, w momencie otrzymania zamówienia pod koniec dnia roboczego, mogą one nie zostać realizowane w wymaganym terminie 24 godzin. Niejednokrotnie w przypadku wyczerpania asortymentu w ramach umowy istnieje konieczność kontaktu z Zamawiającym w celu ustalenia ścieżki postępowania lub potwierdzenia zamówień z wolnej ręki. Utrudniony kontakt z Zamawiającym, w konsekwencji prowadzi do konieczności potwierdzenia zamówienia, dnia następnego a tym samym opóźnia dostawę.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 7

Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisów umowy par. 2, pkt 6, dla pakietu 7,11 w myśl których zobowiązany jest do dostarczenia oryginału faktury w momencie dostawy towaru. Wykonawca załącza do dostawy dokument WZ, zaś wersję elektroniczną faktury dostarcza mailem tego samego dnia (w dniu realizacji zamówienia).

Wykonawca wnosi o wyrażenie zgody wyłącznie na taki tryb procedowania i dostarczania dokumentów finansowych.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 8

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie treści umowy par. 5 pkt. 2 w zakresie terminu reklamacji określonego jako 24h dla pakietu nr 7, 11. Jest to termin w praktyce niemożliwe do dotrzymania, biorąc pod uwagę funkcjonowanie typowego łańcucha dystrybucji. Rozpatrzenie reklamacji wymaga sprawdzenia zarówno dokumentów magazynowych, jak i księgowych, a następnie przewozowych. Minimalny termin wykonania tych czynności wynosi w przypadku Wykonawcy 5 dni. Wykonawca wnosi o zastąpienie w/w terminu rozpatrzenia reklamacji terminem 5-dniowym. W przypadku uznania reklamacji Wykonawca będzie prosił o ponowienie zamówienia, jest to niezbędne do prawidłowego przeprocesowania dostawy.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 9

Dotyczy załącznika nr 2 pakietu nr 12

Zamawiający w załączniku nr 2 w pakiecie nr 12 wskazał, iż produkt leczniczy Tocilizumabum ma zawierać w opakowaniu 4 amp.-strzyk. z możliwością zamiany na wstrzykiwacze.

Informujemy, iż lek Roactemra sc. roztwór do wstrzykiwań (Tocilizumabum) jest konfekcjonowany jedynie w opakowaniu po 4 amp.-strzyk.

W związku z powyższym prosimy o wykreślenie z kolumny nr 6 „Opakowanie” słów - z „możliwością zamiany na wstrzykiwacze” w pakiecie nr 12.

Odpowiedź:

Zamawiający wymaga zgodnie z dokonaną zmianą siwz w zakresie pakietu nr 12.

Pytanie 10

Do treści §1 ust. 4 oraz §8 ust.1 lit. c) 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 poszczególnych 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 §1 ust. 4 oraz §8 ust.1 lit. c) wzoru umowy. Czy w związku z tym, Zamawiający odstąpi od tego zapisu w umowie? Czy względnie Zamawiający doprecyzuje warunki graniczne zmian ilościowych przedmiotu zamówienia, w tym poprzez podanie okoliczności, w których ilości przedmiotu umowy ulegną zmniejszeniu oraz określenie procentowego zmniejszenia ilości przedmiotu umowy w takich okolicznościach?

Odpowiedź:

Zamawiający nie może zagwarantować realizacji umowy w całości lecz oświadcza, że oszacował ilość zamawianego towaru z należytą starannością w oparciu o dane z lat ubiegłych. Zamawiający zastrzega sobie prawo niezrealizowania umowy w całości ze względu na to, że faktyczne zapotrzebowanie na zamawiany towar uzależnione będzie od czynników niezależnych od Zamawiającego, to jest od ilości pacjentów oraz rodzaju świadczeń zdrowotnych udzielanych im przez Zamawiającego a także od aktualnej wiedzy medycznej i innej, związanej z działalnością podstawową Zamawiającego (działalność lecznicza). Zamawiający deklaruje jednak, że nie zawrze umowy na ten sam zakres przedmiotowy zamówienia z innym podmiotem, niż wyłoniony w toku niniejszego postępowania, do momentu zakończenia okresu obowiązywania umowy względnie do momentu zrealizowania umowy w całości.

Pytanie 11

Do treści §2 ust. 4 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację brzmienia §2 ust.4 wzoru umowy poprzez zapis: "Wykonawca ma obowiązek powiadomić Zamawiającego o brakach towaru w ciągu 4 godzin po otrzymaniu zamówienia"?

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 12

Do treści §3 ust. 4 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dokumentowanie odpowiedniej temperatury w transporcie poprzez odczyt wydruków z rejestratora temperatury (zamiast wskaźników temperatury w opakowaniach)?

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 13

Do treści §5 ust.1 wzoru umowy. Czy zamawiający wyrazi zgodę, mając na uwadze stan epidemii i wzmożone środki ostrożności, na wymianę reklamacyjną ilościową w terminie 48 godzin od momentu złożenia reklamacji?

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 14

Do treści §5 ust.2 wzoru umowy. Czy zamawiający wyrazi zgodę, mając na uwadze stan epidemii i wzmożone środki ostrożności, na wymianę reklamacyjną jakościową w terminie 72 godzin od momentu złożenia reklamacji?

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 15

Do treści §5 ust.5 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 podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 16

Do treści §5 ust.5 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie zapisu w części dotyczącej kary umownej pozostawiając jednocześnie treść zobowiązującą Wykonawcę do pokrycia różnicy w cenie zakupu niezrealizowanego przedmiotu zamówienia oraz kosztów niezbędnych do zrealizowania zamówienia zastępczego?

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 17

Do treści §6 ust.1 pkt a) 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 podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 18

Do treści §6 ust. 1 lit. b) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów wzoru umowy w §6 ust.1 lit. b) poprzez zapis o ewentualnej karze za odstąpienie od umowy w wysokości 10% wartości NIEZREALIZOWANEJ części przedmiotu umowy?

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 19

Do treści §6 ust.1 lit. c) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kar umownych za niedostarczenie w terminie zamówionej partii towaru poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 0,5% wartości nie dostarczonej w terminie części przedmiotu zamówienia za każdy dzień opóźnienia?

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 20

Do treści §6 ust.1 lit. d) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kar umownych za niedostarczenie w terminie zareklamowanej partii towaru poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 0,5% dziennie liczonej od wartości brutto nie dostarczonego w terminie zamówienia podlegającego reklamacji?

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 21

Do treści §6 ust.1 lit. e) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kar umownych za niedostarczenie w terminie dokumentów wyszczególnionych w §3 pkt 1 i 2 wzoru umowy poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 5% wartości niezrealizowanej części umowy brutto?

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 22

Do treści §8 ust. 1 lit. b) wzoru umowy. Czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy i braku możliwości dostarczenia zamiennika produktu 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 SIWZ.

Pytanie 23

Do treści §9 ust.2 tiret pierwsze 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 podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 24

Do treści §11 ust. 2 wzoru umowy. Wnioskujemy o zmianę treści §11 ust.2 i nadanie jej następującego brzmienia: "Zamawiający nie będzie przeprowadzał wskazanego audytu u Wykonawcy, jeśli Wykonawca posiada aktualny i ważny certyfikat ISO nadany przez właściwy organ certyfikujący w Polsce. Wykonawca, posiadający certyfikat załączy kopię tego dokumentu do niniejszej Umowy".

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pytanie 25

Do treści §13 ust. 1 wzoru umowy. Mając na uwadze konieczność potwierdzenia znajomości kondycji finansowej Zamawiającego jako podmiotu działającego w branży medycznej, o czym mowa w §13 ust.1, wnosimy o udzielenie odpowiedzi na pytanie czy w związku z koniecznością złożenia takiej deklaracji, Zamawiający umożliwi Wykonawcom dostęp do ksiąg rachunkowych, dokumentów finansowych i innych dokumentów pozwalających Wykonawcom lub też w inny sposób da możliwość na powzięcie wiedzy na temat stanu finansowego Zamawiającego? Prośbę o dostęp uzasadniamy faktem, że złożenie oświadczenia o wskazanej treści, wyłącznie w oparciu o powszechną znajomość kondycji finansowej podmiotów szpitalnych, byłoby oświadczeniem nieskutecznym i nieprawdziwym.

Odpowiedź:

Zamawiający przedstawia stan finansowy na dzień 31.07.2020 r.

1. Aktywa trwałe	201 738 471,95 zł
2. Aktywa obrotowe	86 132 349,64 zł
3. Suma pasywów	287 870 821,59 zł
4. Zobowiązania i rezerwy	358 923 196,08 zł
a) zobowiązania krótkoterminowe	137 647 858,37 zł
- w tym zobowiązania z tytułu dostaw i usług	81 518 331,38 zł
w tym:	
• objęte spłatami ratalnymi	0,00 zł
• wymagalne	21 684 761,80 zł

Pozostałe dokumenty do wglądu w siedzibie Zamawiającego.

Pytanie 26

Do treści §13 ust. 3 wzoru umowy. Prosimy o wykreślenie niniejszego zapisu ograniczającego prawo wykonawcy do wstrzymania dostaw w przypadku opóźnień płatności za dostarczone towary jako niezgodnego z obowiązującymi przepisami prawa.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

➤ **Zamawiający dokonuje modyfikacji treści SIWZ w następującym zakresie:**

Zamawiający dokonuje modyfikacji Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w zakresie treści załącznika nr 2 stanowiącego formularz cenowy w zakresie **pakietu nr 12**. Pozostałe zapisy w zakresie treści załącznika nr 2 nie ulegają zmianie (modyfikacja w załączeniu).

Wszyscy wykonawcy zobowiązani są do złożenia oferty zgodnie z powyższą modyfikacją. Oferta złożona bez zastosowania się do powyższej modyfikacji podlegać będzie odrzuceniu w trybie art.89 ust.1 pkt.2 jako niezgodna z treścią SIWZ.

- Zgodnie z dyspozycją art. 38 ust. 6 ustawy Pzp Zamawiający przedłuża następujące terminy:
- Termin składania ofert określony w rozdziale XVIII pkt. 1 SIWZ – na dzień 14.10.2020 r. do godziny 10.00
 - Termin otwarcia ofert określony w rozdziale XVIII pkt. 4 SIWZ – na dzień 14.10.2020 r. o godzinie 11.00

Pozostałe postanowienia Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia nie ulegają zmianie.

DYREKTOR
Wojewódzkiego Wielospecjalistycznego
Centrum Onkologii i Traumatologii
im. M. Kopernika w Łodzi
mgr inż. Andrzej Kasprzyk

FORMULARZ OFERTOWY

Przystępując do postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na dostawę produktów farmaceutycznych dla WWCOiT im. M. Kopernika w Łodzi w trybie przetargu nieograniczonego oferujemy wykonanie zamówienia na następujących warunkach:

[illegible]

2		*Immunoglobulinum humanum normale (IgG)	roztwór do infuzji	100 mg/ml	1 fioł. 10 ml (IG) * z możliwością zamiany na inne dawki	GRAM	25 000										
*Zamawiający wymaga, aby w pakiecie nr 15 poz. 2 Immunoglobulinum humanum normale posiadały wskazania w "Leczeniu przetoczeniami immunoglobulin w chorobach neurologicznych B.67"																	
15 Suma																	
16	1	Karfilizomib	proszek do sporządzania roztworu do infuzji	10 mg	1 fioł.	op.	600										
	2	Karfilizomib	proszek do sporządzania roztworu do infuzji	60 mg	1 fioł.	op.	65										
16 Suma																	
17	1	Blinatumomab	proszek do sporządzania koncentratu i roztwór do przygotowania roztworu do infuzji	38,5 µg	1 fioł. prosz. + 1 fioł. roztw.	op.	112										
	17 Suma																

UWAGA!!! Refundowane według Obiawienia Ministra Zdrowia na dzień otwarcia ofert według Załącznika B