

EZ.28.99.1927.2022.EG

Łódź, dnia 18.10.2022r.

Numer sprawy: **EZ.28.99.2022**

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

- I. Zgodnie z dyspozycją **art. 135 ust. 2, 6** ustawy z dnia 11 września 2019 roku. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022r. poz. 1710) przekazujemy Państwu odpowiedzi na pytania do SWZ w postępowaniu o udzielenie przedmiotowego zamówienia publicznego.

W toku postępowania zostały zadane następujące pytania:

L.P.	DOTYCZY	PYTANIE	ODPOWIEDŹ
1	4 poz. 1	Czy zamawiający wymaga , żeby zamawiana immunoglobulina podskórna (SCIG) posiadała rejestrację w leczeniu przewlekłej zapalnej polineuropatii demielinizacyjnej (CIDP) i była refundowana w programie lekowym B.67 - LECZENIE PRZETOCZENIAMI IMMUNOGLOBULIN W CHOROBAH NEUROLOGICZNYCH ? „	Tak, zamawiający wymaga.
2	4 poz. 1	Czy Zamawiający zgadza się na uszczegółowienie opisu dotyczącego dostarczenia igieł i akcesoriów niezbędnych do podania leku ;Pompa do podawania preparatu -10 szt strzykawki 20 dB - 100szt. strzykawki 30 dB - 480 szt. Strzykawki 50 dB - 480 szt. igły typu High-flo 24G o rozmiarze 9mm/12mm lub 14mm – jedno, dwudrożne lub trzydrożne - 450 szt. igły typu motylek - 150 szt. Mini Spike. - 770 szt. plaster tegaderm - 400 szt. gaziki nasączone alkoholem - 770 szt. pojemnik na odpady medyczne - 40 szt	Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ, Wykonawca ma obowiązek dostarczyć odpowiedni osprzęt do podawania immunoglobiny podskórnej
4	4 poz. 2	1. Dotyczy Pakietu 4 poz. 2 Czy zamawiający dopuści preparat Immunoglobulinum humanum normale (IgG) roztwór do infuzji 50 mg/ml w opakowaniach 50ml, 100ml i 200ml ?	Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ
5	4 poz. 2	2. Dotyczy Pakietu 4 poz. 2 W przypadku zgody na powyższe, zwracamy się z prośbą do Zamawiającego, o wydzielenie z Pakietu 4 poz. 2 i utworzenie odrębnego pakietu co pozwoli na złożenie korzystniejszej oferty cenowej.	Zamawiający nie ma możliwości wydzielania pozycji z pakietów

ul. Pabianicka 62, 93-513 Łódź

SEKRETARIAT tel. (42) 689 50 10/fax (42) 689 50 11; CENTRALA tel. (42) 689 50 00

e-mail: szpital@kopernik.lodz.pl, <http://www.kopernik.lodz.pl>

NIP 729-23-45-599 REGON 000295403 PEKAO S.A. O/ŁÓDŹ 6212401545111000011669957



6	umowa	Do §2 ust. 11 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę §2 ust. 11 in fine umowy o treści: „[...] i obciążyć Wykonawcę wartością wynikającą z zakupu zastępczego w innej hurtowni.” na zdanie następujące: „[...] i obciążyć Wykonawcę różnicą w cenie zakupu interwencyjnego.”. Wykonawca wyjaśnia, że wyżej wskazane postanowienie pozostaje niezgodne z przepisami prawa, z utrwaloną doktryną i judykaturą. Zamawiający zastrzega sobie bowiem prawo do obciążenia Sprzedawcy pełnymi kosztami zakupu interwencyjnego, co w konsekwencji prowadzi do wypaczenia jego ustawowego uprawnienia. Przepis art. 479 k.c. uprawnia wierzyciela, w razie zwłoki dłużnika do nabycia na jego rzecz rzeczy tego samego gatunku, jednak z zastrzeżeniem, że „wierzyciel może żądać zwrotu kosztów nabycia zastępczego od dłużnika, a zarazem nie jest uprawniony do zapłaty dłużnikowi swojego świadczenia, prowadziłby do niesłusznego wzbogacenia tego wierzyciela.” (Kodeks cywilny, Komentarz, J.M. Kondek, red. K. Osajda, 2021 r.). Powyższe konsekwentnie potwierdza judykatura- Sąd Apelacyjny w wyroku z dnia 5 sierpnia 2016 r., sygn. akt: I ACa 322/16 wskazał, że: „Jeżeli nabycie rzeczy wynika z umowy wzajemnej, to po zrealizowaniu go przez wierzyciela, obowiązek dłużnika dotyczy kosztów nabycia, pomniejszonych o cenę, do której uregulowania zobowiązany byłby wierzyciel. Sąd Apelacyjny w Krakowie w kolejnym wyroku podsumował, że „Roszczenie o zapłatę kosztów, o jakich mowa w art. 479 KC, ma charakter odszkodowawczy. Odliczenie zaś od kosztów zakupu zastępczego ceny uzgodnionej między stronami stanowi uwzględnienie zasady compensatio lucri cum damno, gdyż stanowi uwzględnienie tego, co wierzyciel zaoszczędził nie świadcząc stronie pozwanej.” (wyrok z dnia 19 lutego 2020 r., sygn. akt: I AGa 29/19). Mając na uwadze powyższe, w celu wyeliminowania ryzyka nieważności (z uwagi na wprowadzenie do umowy niezgodnego z przepisami prawa postanowienia), Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę ww. zapisu jak powyżej.	Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę, wymaga zgodnie z SWZ
7	umowa	Do §5 ust. 2 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu wymiany towaru reklamowanego na wolny od wad do 3 dni roboczych od chwili zgłoszenia nieprawidłowości?	Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę, wymaga zgodnie z SWZ
8	umowa	Do §5 ust. 5 oraz §12 ust. 2 pkt 2.1 wzoru umowy: Prosimy o dodanie słów zgodnych z przesłanką wynikającą z treści 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.”.	Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę, wymaga zgodnie z SWZ
9	umowa	Do §6 ust. 1 pkt 1.2) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów wzoru umowy w §6 ust. 1 pkt 1.2) poprzez zapis o ewentualnej karze za odstąpienie od umowy w wysokości 10% wartości NIEZREALIZOWANEJ części przedmiotu umowy?	Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę, wymaga zgodnie z SWZ
10	umowa	Do §6 ust.1 pkt 1.3) 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 1% wartości nie dostarczonej w terminie części przedmiotu zamówienia za każdy dzień opóźnienia?	Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę, wymaga zgodnie z SWZ



11	umowa	Do §6 ust.1 pkt 1.4) 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 1% dziennie liczonej od wartości brutto nie dostarczonego w terminie zamówienia podlegającego reklamacji?	Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę, wymaga zgodnie z SWZ
12	umowa	Do §9 ust. 1 pkt 1.3 wzoru umowy: Prosimy o skonkretyzowanie granicznych wartości dla poszczególnych pozycji asortymentowych, jakie Zamawiający zamierza zrealizować, np. poprzez podanie, że zmiany ilości produktów określonych w formularzu 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 §9 ust. 1 pkt 1.3 jest na tyle ogólna, że na jej podstawie wykonawcy nie są w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia w zakresie jego poszczególnych pozycji asortymentowych, a tym samym dokonać prawidłowej kalkulacji cen na potrzeby składanej oferty.	Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ. Zamawiający w §1 pkt .4 zastrzegł sobie prawo do rezygnacji z części zamawianego asortymentu, jednakże zadeklarował wykonanie w minimalnej wartości wynoszącej 70%.
13	umowa	Do §9 ust. 1 pkt 1.2 wzoru umowy: Prosimy o informację, czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy oraz 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 na wyłączenie tego produktu z umowy bez konieczności ponoszenia kary przez Wykonawcę?	Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę, wymaga zgodnie z SWZ
14	umowa	Do §9 ust. 1 pkt 1.4), §11 ust. 5 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie zapisów §9 ust. 1 pkt 1.4) wzoru umowy, który wraz z §11 ust. 5 wzoru umowy według naszej opinii jest niezgodny ze społeczno-gospodarczym celem udzielanego zamówienia publicznego. Powyższy zapis przenosi w całości odpowiedzialność na wykonawcę za gospodarkę lekową Zamawiającego. Należy podkreślić, że wykonawca nie ma wpływu na poziom zamówień i wybór zamawianych produktów leczniczych przez Zamawiającego jak również na decyzje refundacyjne Ministra Zdrowia. Uprawnienie Zamawiającego do żądania renegocjacji cen w przypadku uznania przez niego obniżki średnirynekowych cen produktu farmaceutycznego stanowi praktykę godzącą w interes gospodarczy Wykonawcy, a unormowania §9 ust. 1 pkt 1.4) wzoru umowy oraz §11 ust. 5 wzoru umowy w obecnym brzmieniu stanowią manifestację przewagi kontraktowej Zamawiającego, naruszają prawo Wykonawcy do godziwego zysku i jako takie nie mogą się ostać.	Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę, wymaga zgodnie z SWZ



15	umowa	Do §16 ust. 1 wzoru umowy. Mając na uwadze konieczność potwierdzenia znajomości kondycji finansowej Zamawiającego, o czym mowa w §16 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.	Sytuacja majątkowa WWCOIT im. M. Kopernika w Łodzi wg danych na dzień 31.07.2022 roku 1. Aktywa trwałe 221 340 750,18 zł 2. Aktywa obrotowe 130 228 178,63 zł 3. Suma pasywów 351 568 928,81 zł 4. Zobowiązania i rezerwy 479 931 337,81 zł a) zobowiązania krótkoterminowe 209 106 614,20 zł - w tym zobowiązania z tytułu dostaw i usług 124 266 528,44 zł w tym: • objęte spłatami ratalnymi 0,00 zł • wymagalne 37 521 785,99 zł
16	umowa	Do §16 ust. 4 wzoru 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 uprawniający 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 §16 ust. 4.	Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę, wymaga zgodnie z SWZ
17	umowa	Do §16 ust. 5 wzoru umowy: Czy Zamawiający zrezygnuje z postanowienia zamieszczonego w §16 ust. 5 wzoru umowy, zgodnie z którym w przypadku opóźnienia w zapłacie jakiegokolwiek należności z tytułu wykonania niniejszej umowy, Wykonawcy przysługuje jedno roszczenie o zapłatę rekompensaty za koszty odzyskiwania należności, niezależnie od ilości wystawionych faktur w związku z wykonaniem niniejszej umowy?	Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę, wymaga zgodnie z SWZ
18	pakiet 4 poz 1	Czy Zamawiający zgodzi się na wydzielenie z pakietu 4 pozycji 1 (Immunoglobulinum humanum normale (SCiG) 200 mg/ml + osprzęt)?	Zamawiający nie ma możliwości wydzielenia pozycji z pakietów
19	pakiet 4 poz 1	czy Zamawiający do pakietu 4 pozycji 1 wymaga dostarczenia nieodpłatnych zestawów infuzyjnych kompatybilnych z pompami infuzyjnymi dostarczanych w ilościach wg potrzeb Zamawiającego?	Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ, Wykonawca ma obowiązek dostarczyć odpowiedni osprzęt do podawania immunoglobiny podskórnej
20	pakiet 4 poz 1	Czy Zamawiający do pakietu 4 pozycji 1 wymaga nieodpłatnego użyczenia pomp infuzyjnych wg potrzeb Zamawiającego?	Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ, Wykonawca ma obowiązek dostarczyć odpowiedni osprzęt do podawania immunoglobiny podskórnej
21	pakiet 4 poz 1	Czy Zamawiający do pakietu 4 pozycji 1 wymaga dostarczenia toreb termicznych do transportu leków zgodnie z CHPL?	Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ, Wykonawca ma obowiązek dostarczyć odpowiedni osprzęt do podawania immunoglobiny podskórnej

