Nr sprawy: DFP.271.144.2020.KK Kraków, dnia 2.12.2020 r.

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

*Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na dostawę produktów leczniczych oraz produktów leczniczych z programów lekowych i chemioterapii do Apteki Szpitala Uniwersyteckiego w Krakowie.*

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

**Pytanie 1**

Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisów umowy paragraf 3 ustęp 9 dla części: 4 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 i pozostawia § 3 ust. 4 wzoru umowy bez zmian.**

**Pytanie 2**

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie czy Zamawiający wyraża zgodę na przesyłanie faktur e-mail w formacie .pdf dla części 4? Wykonawca nie ma możliwości wysyłania faktur w innym formacie.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody i pozostawia wzór umowy bez zmian.**

**Pytanie 3**

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o wyjaśnienie czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie zapisu dotyczące dostaw „ na ratunek” w zakresie części nr 4 ?

Podanie leku opisanego w części nr 4 zawsze poprzedzone jest diagnostyką i nie ma konieczności zamawiania wskazanego leku w trybie „na ratunek”.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody i pozostawia wzór umowy bez zmian.**

**Pytanie 4**

Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisów umowy paragraf 4 ustęp 7 dla części nr 4 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 i pozostawia § 4 ust. 7 wzoru umowy bez zmian.**

**Pytanie 5**

Wykonawca zwraca się z wnioskiem do Zamawiającego o wykreślenie paragrafu 3 ustęp 7 dla części nr 4

Wykonawca nie ma możliwości realizacji zamówień w soboty.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody i pozostawia § 3 ust. 7 wzoru umowy bez zmian.**

**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 4.

**Odpowiedź: Zamawiający wyjaśnia, że zgodnie z brzmieniem § 3 ust. 3 lit. a, b, c zamówienia będą składane droga mailową lub faksem, natomiast potwierdzenie przez Wykonawcę otrzymania zamówienia następować będzie droga telefoniczna lub e-mailową.** **Zamawiający nie wyraża zgody i pozostawia wzór umowy bez zmian.**

**Pytanie 7**

Czy zamawiający dopuszcza w Pakiecie nr 20 pozycja 2 ofertę cenową wyższą od limitu finansowania ale nie przekraczającą urzędowej ceny zbytu?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie 8**

W przypadku pozytywnej odpowiedzi na pytanie nr 7 ~~1~~, czy zamawiający wydzieli pozycję 2 w Pakiecie nr 20 do osobnego Pakietu? Wydzielenie umożliwi zwiększenie konkurencyjności i złożenie oferty w korzystnych dla Zamawiającego cenach?

**Odpowiedź: Zgodnie z odpowiedzią na pytanie nr 7. Zamawiający pozostawia zapisy specyfikacji bez zmian.**

**Pytanie 9**

Dotyczy pakietu nr 11

Czy ze względu na aspekt farmakoekonomiczny Zamawiający wymaga zaoferowania kwasu zoledronowego w postaci wygodnego w przygotowaniu, dającego możliwość skrócenia czasu przygotowania roztworu do infuzji 4 mg/100 ml?

Obecnie na rynku ceny kwasu zoledronowego w postaci koncentratu i roztworu są na porównywalnym poziomie.

**Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza możliwość zaoferowania kwasu zoledronowego w postaci roztworu do infuzji 4 mg/100 ml.**

**Pytanie 10**

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, wzór umowy pozostaje bez zmian.**

**Pytanie 11**

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, wzór umowy pozostaje bez zmian.**

**Pytanie 12**

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 wyjaśnia, zgodnie z treścią § 4 ust. 2 wzoru umowy, że zmiana** **stawki podatku od towarów i usług obowiązywać będzie od daty wejścia w życie aktów prawnych wprowadzających powyższą zmianę i wymagać będzie dla swej ważności zachowania formy pisemnej pod rygorem nieważności. Ponadto Zmawiający informuje, że warunkiem wprowadzenia powyższej zmiany jest wykazanie przez Wykonawcę w formie pisemnej, iż zmiana ta będzie miała wpływ na koszty wykonania przez Wykonawcę przedmiotu umowy.**

**Pytanie 13**

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, wzór umowy pozostaje bez zmian.**

**Pytanie 14**

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, wzór umowy pozostaje bez zmian. Jednocześnie Zmawiający zwraca uwagę, ze wskazana w § 8 ust. 2 wzoru umowy kara umowy dotyczy nie przystąpienia do realizacji umowy w ogóle.**

**Pytanie 15**

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, wzór umowy pozostaje bez zmian.**

**Pytanie 16**

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, wzór umowy pozostaje bez zmian.**

**Pytanie 17**

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 7?

**Odpowiedź:** **Zamawiający nie wyraża zgody, wzór umowy pozostaje bez zmian.**

**Pytanie** **18**

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, wzór umowy pozostaje bez zmian.**

**Pytanie 19**

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, wzór umowy pozostaje bez zmian.**

**Pytanie 20**

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, wzór umowy pozostaje bez zmian.**

**Pytanie 21**

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, wzór umowy pozostaje bez zmian.**

**Pytanie 22**

Czy Zamawiający w celu zachowania zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania Wykonawców (art. 7 ust. 1 PZP) dopuści w pakiecie nr 15 wycenę preparatu Cytarabinum w postaci proszku?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie 23**

Czy Zamawiający w celu zachowania zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania Wykonawców (art. 7 ust. 1 PZP) wyrazi zgodę na przeliczenie w pakiecie nr 18 preparatu Carboplatin 600 mg na dawkę 450 mg i adekwatnie wycenę łącznej ilości 1334 op preparatu Carboplatin 450 mg w pozycji nr 4?

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy specyfikacji.**

**Pytanie 24**

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, wzór umowy pozostaje bez zmian. Zamawiający jednocześnie wyjaśnia, że umowa realizowana będzie sukcesywnie, w miarę potrzeb Zamawiającego, stosownie do zamówień składanych przez Kierownika Apteki Zamawiającego.**

**Pytanie 25**

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 podtrzymuje zapisy specyfikacji.**

**Pytanie 26**

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 podtrzymuje zapisy specyfikacji.**

**Pytanie 27**

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

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy specyfikacji.**

**Pytanie 28**

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, wzór umowy pozostaje bez zmian.**

**Pytanie 29**

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, wzór umowy pozostaje bez zmian.**

**Pytanie 30**

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: Obowiązek wyrażony w §4 ust. 7 wzoru umowy dotyczy podawania przez Wykonawcę numeru umowy (oznaczonego jako nr rej SU DOP) zawartej pomiędzy Szpitalem Uniwersyteckim a Wykonawcą.**

**Pytanie 31**

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, wzór umowy pozostaje bez zmian.**

**Pytanie 32**

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, wzór umowy pozostaje bez zmian. Zamawiający jednocześnie wyjaśnia, że nie jest w stanie podać zamkniętego katalogu przypadków nienależytego wykonania umowy.**

**Pytanie 33**

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, wzór umowy pozostaje bez zmian.**

**Pytanie 34**

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, wzór umowy pozostaje bez zmian.**

**Pytanie 35**

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

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

g) 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,

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

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody, wzór umowy pozostaje bez zmian.**

**Pytanie 36**

Czy Zamawiający wyraża zgodę na przesunięcie ustalonego w Postępowaniu terminu na składanie ofert do dnia 04.01.2021 r.?

Uzasadnieniem dla zadania pytania jest istotna okoliczność związana z możliwym wprowadzeniem do obrotu na terenie Polski produktu równoważnego do będącego przedmiotem zamówienia w Postępowaniu

(pakiet nr 5). Przesunięcie terminu składania ofert w Postępowaniu pozwoli Zamawiającemu uzyskać korzystniejsze z jego punktu widzenia warunki cenowe, bez uszczerbku dla jakości zamawianych produktów

leczniczych, zapewni konkurencyjność postępowania w postaci zwiększenia liczby ofert.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody. Zapisy specyfikacji pozostają bez zmian.**