Nr sprawy: DFP.271.124.2020.KK Kraków, dnia 25.09.2020 r.

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

*Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na dostawę produktów leczniczych, wyrobów medycznych oraz dietetycznych środków specjalnego przeznaczenia medycznego 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 i modyfikuję specyfikację.

**Pytanie 1**

Czy Zamawiający w Części 14 pozycja 4 dopuści produkt w opakowaniu 60ml wraz z przeliczeniem ilości oferowanych opakowań ?

Na rynku polskim są dopuszczone do obrotu kontrasty do rezonansu magnetycznego zawierające kwas gadoterowy kilku firm, jednakże opakowanie 50ml wyszczególnione w poz. 4 jest dopuszczone do obrotu w Polsce tylko dla kontrastu jednej firmy. Art. 7 1. Ustawy Prawo zamówień publicznych stanowi, że Zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji i równe traktowanie wykonawców oraz zgodnie z zasadami proporcjonalności i przejrzystości. Opisując w taki sposób jak w Formularzu cenowym do postępowania Nr DFP.271.124.2020.KK Zamawiający ograniczył możliwość złożenia oferty w niniejszym postępowaniu tylko do jednego Oferenta.

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

**Pytanie 2**

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 i pozostawia § 1 ust. 4 wzoru umowy bez zmian.**

**Pytanie 3**

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 i pozostawia § 3 ust. 6 wzoru umowy bez zmian.**

**Pytanie 4**

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 i pozostawia § 3 ust. 6 wzoru umowy bez zmian.**

**Pytanie 5**

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 i pozostawia § 3 ust. 7 wzoru umowy bez zmian.**

**Pytanie 6**

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 przewiduje rezygnacji z mechanizmu split payment.**

**Pytanie 7**

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 i pozostawia § 4 ust. 4 wzoru umowy bez zmian.**

**Pytanie 8**

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: Wykonawca poda numer umowy, gdy stanie się jej stroną i wystawi fakturę.**

**Pytanie 9**

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 i pozostawia § 7 ust. 4 wzoru umowy bez zmian.**

**Pytanie 10**

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 i pozostawia § 8 ust. 3 wzoru umowy bez zmian.**

**Pytanie 11**

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 i pozostawia § 8 ust. 3 wzoru umowy bez zmian.**

**Pytanie 12**

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 i pozostawia § 8 ust. 4 wzoru umowy bez zmian.**

**Pytanie 13**

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 i pozostawia § 10 ust. 3 wzoru umowy bez zmian.**

**Pytanie 14**

Dotyczy § 3 ustęp 5 umowy w zakresie pakietu nr 22

W związku z tym, iż dostępne na rynku polskim produkty do żywienia dojelitowego mają średnio 12-miesięczny okres przydatności od momentu wyprodukowania w fabryce, prosimy Państwa o uwzględnienie specyfiki produktów dojelitowych pod kątem terminu ważności oraz modyfikację zapisu - akceptując dostawy produktów do żywienia dojelitowego z terminem ważności nie krótszym niż połowa terminu ważności dla danego produktu?

**Odpowiedź: Zamawiający dokonał modyfikacji § 3 ustęp 5 wzoru umowy w zakresie części nr 22: termin ważności dostarczonych produktów nie krótszy niż 8 miesięcy od dnia ich dostawy.**

***Działając na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy Pzp Zamawiający modyfikuje postanowienia wzoru umowy. Obowiązujące brzmienie § 3 ust. 5 wzoru umowy po zmianie:***

***„Wykonawca oświadcza, iż dostarczone produkty posiadają okres ważności nie krótszy niż 12 miesięcy od dnia ich dostawy2/ nie krótszy niż 8 miesięcy od dnia ich dostawy3.***

***2 Dotyczy części 1-21, 23***

***3 Dotyczy części 22”***

**Pytanie 15**

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 MZ aktualny na dzień składania oferty, możliwość stosowania poza programem lekowym”? 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 lekowym”? 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.**

**Działając na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy Pzp Zamawiający modyfikuje treść specyfikacji istotnych warunków zamówienia, której pkt 3.8. otrzymuje następujące, obowiązujące brzmienie:**

***„Zamawiający wymaga, aby minimalny termin ważności zaoferowanego asortymentu wynosił: co najmniej 12 miesięcy od dnia jego dostawy, natomiast w zakresie części 22: co najmniej 8 miesięcy od dnia jego dostawy”.***

**Informuję, że w związku z koniecznością dokonania odpowiedzi na pytania oraz modyfikacji termin składania ofert uległ przedłużeniu do dnia 6.10.2020 r. do godz. 9:00. Otwarcie ofert nastąpi w dniu 6.10.2020 r. o godz. 9:00. Pozostałe informacje dotyczące składania i otwarcia ofert pozostają bez zmian.**