Nr sprawy: DFP.271.44.2020.KK Kraków, dnia 08.04.2020 r.

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

*Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na dostawę produktów leczniczych, 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.

**Pytanie 1**

Dotyczy wzoru umowy

Proszę o potwierdzenie, iż w razie wystąpienia takich okoliczności jak: brak 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 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: Zamawiający informuje, że w przypadku zaistnienia opisanych powyżej sytuacji każda z nich jest rozpatrywana indywidualnie po uzyskaniu informacji od Wykonawcy.**

**Pytanie 2**

Wzór umowy § 3 ust. 3.c) – dostawy na ratunek

Z uwagi na fakt, że wymienione produkty lecznicze w części nr 9 nie są lekami ratującymi życie i nie wymagają dostaw awaryjnych w trybie „na ratunek” w ciągu 24 godzin, ze względu na specyfikę i konieczność planowania podania z wyprzedzeniem proszę o potwierdzenie, że zapis § 3 ust. 3.c) wzoru umowy, tj. zapis dotyczący dostaw „na ratunek” nie będzie miał zastosowania w stosunku do części nr 1.

Zapisy umowy i SIWZ w obecnym brzmieniu dla wyżej wymienionych leków wprowadzają nieproporcjonalne ograniczenie w stosunku do obiektywnych potrzeb Zamawiającego (art. 29 Pzp).

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy specyfikacji.**

**Pytanie 3**

Dotyczy § 3 ust. 7 wzoru umowy – w zakresie dostaw leków w soboty

Czy Zamawiający zgodzi się na dostawy przedmiotu umowy wyłącznie w dni powszednie, tj. od poniedziałku do piątku w godz. od 8:00 do 15:00 dla części nr 1 (w dniach wolnych od pracy, tj. sobota oraz niedziela, a także w dni świąteczne, magazyn centralny Wykonawcy jest nieczynny).

Zapis umowy i SIWZ w obecnym brzmieniu wprowadza nieproporcjonalne ograniczenie w stosunku do obiektywnych potrzeb Zamawiającego (art. 29 Pzp).

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy specyfikacji.**

**Pytanie 4**

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 i §4 ust.11 umowy. Czy z związku z tym, Zamawiający odstąpi od tych zapisów w umowie?

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy specyfikacji.**

**Pytanie 5**

Do §3 ust.3 pkt d) projektu umowy. Czy Zamawiający wyrazi na zmianę terminu na dostawę leków w ramach dostaw zwykłych i na ratunek do 21 dni od dnia złożenia zamówienia?

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy specyfikacji.**

**Pytanie 6**

Prosimy o dopisanie do §3 ust.6 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 7**

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 8**

4. 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.**

**Pytanie 9**

Ponieważ SIWZ nie zawiera umowy SU DOP (wskazanej w §4 ust.7 projektu umowy) to prosimy o wyjaśnienie czym jest umowa SU DOP?

**Odpowiedź: : Każdej umowie, którą Szpital Uniwersytecki zawiera z Wykonawcą nadawany jest numer ewidencyjny oznaczony jako nr rej SU DOP.**

**Pytanie 10**

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 11**

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.**

**Pytanie 12**

Do §8 ust.2 projektu umowy. Prosimy o obniżenie wymiaru kary do 5% wartości brutto niezrealizowanej części umowy.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie 13**

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

**Odpowiedź: Zamawiający nie jest w stanie podać zamkniętego katalogu przypadków nienależytego wykonania umowy. Zamawiający pozostawia zapis wzoru umowy bez zmian.**

**Pytanie 14**

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.**

**Pytanie 15**

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.**

**Pytanie 16**

Dotyczy pakiet 5 - Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie diety kompletnej, bogatobiałkowej – 33% energii białkowej, zawierającej hydrolizat serwatki, tłuszcze MCT i ω-3 kwasy tłuszczowe, bezresztkowej, normokaloryczna 1,2 kcal/ml, w opakowaniu EasyBag 500ml?

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy specyfikacji.**

**Pytanie 17**

Dotyczy projektu umowy - 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 podtrzymuje zapisy specyfikacji.**

**Pytanie 18**

Prosimy W oparciu o obowiązujące przepisy prawne, zwracamy się z prośbą o dodanie w zapisach umowy informacji, iż w przypadku konieczności zwrotu zakupionego towaru, Zamawiający udostępni kopię rejestru warunków przechowywania produktu w aptece, od dnia dostawy do dnia zwrotu towaru.

- Wytyczne UE z dnia 7 marca 2013 r. w sprawie Dobrej Praktyki Dystrybucyjnej (Dz. Urz. UE 2013/C 68/01 ) Rozdział 5 pkt 6.3 (produkty lecznicze, które opuściły pomieszczenia dystrybutora mogą powrócić do zapasów przeznaczonych do sprzedaży, tylko pod warunkiem potwierdzenia wszystkich wymienionych w Wytycznych okoliczności. Między innymi: klient wykazał że transport produktów leczniczych, ich przechowywanie i postępowanie z nimi odbywało się zgodnie ze specjalnymi wymogami dotyczącymi ich przechowywania)

- Rozporządzenie Ministra Zdrowia z dnia 18 października 2002 r. w sprawie podstawowych warunków prowadzenia apteki (Dz. U. z dnia 12 listopada 2002 r.)

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy specyfikacji.**