Nr sprawy: DFP.271.157.2020.KK Kraków, dnia 23.12.2020 r.

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

*Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na dostawę materiałów medycznych i niemedycznych dla Apteki.*

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

**Pytanie 1**

dotyczy Pakietu nr 8 poz. 1:

Zwracamy się do Zamawiającego z prośbą o dopuszczenie do zaoferowania w ww. pozycji rękawic dedykowanych do pracy przy cytostatykach – rękawice neoprenowe, mikroteksturowane. Rękawice są Środkiem Ochrony Indywidualnej kat. III (VAT 23 % - nie jest to wyrób medyczny). Rękawice chronią przed zakażeniami w warunkach szczególnego ryzyka. Pozostałe wymagania zgodnie z SIWZ.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody. Zamawiający podtrzymuje zapisy specyfikacji.**

**Pytanie 2**

dotyczy Pakietu nr 8 poz. 1:

Zwracamy się do Zamawiającego z prośbą o dopuszczenie do zaoferowania w ww. pozycji rękawic posiadających mankiet rolowany z opaską samoprzylepną. Pozostałe wymagania zgodnie z SIWZ.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody. Zamawiający podtrzymuje zapisy specyfikacji.**

**Pytanie 3**

Wnosimy o modyfikację §2 ust 2 projektu umowy poprzez dookreślenie minimalnego zakresu realizacji umowy. UZASADNIENIE: Zgodnie z zaleceniami Komisji Europejskiej zawartymi w dokumencie „Zamówienia publiczne – porady dla osób odpowiedzialnych za udzielanie zamówień publicznych dotyczących unikania najczęstszych błędów popełnianych w projektach finansowanych z europejskiego funduszu strukturalnego i inwestycyjnych: (s. 38 i 39) „Odpowiednio przygotowana specyfikacja powinna być łatwa do zrozumienia dla oferenta i dla zainteresowanych stron.” Powyższe zalecenia należy stosować w każdym postępowaniu, nie tylko tych, które są realizowane z udziałem środków z POIŚ. (E. Grabowska-Szweicer, I. Granecka, P. Granecki Postępowanie wykonawcy w zamówieniach publicznych. Komentarz praktyczny, tryby zamówieniowe, dokumenty przetargowe, postępowanie odwoławcze wyd. 1, rok 2018, wydawnictwo C.H. Beck).

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody. Zamawiający informuje, że z uwagi na rodzaj prowadzonej przez siebie działalności medycznej na tym etapie postępowania nie może wskazać Wykonawcy precyzyjnego zapotrzebowania w trakcie okresu obowiązywania Umowy. Zamówienia te będą składane zgodnie z zapotrzebowaniem Szpitala Uniwersyteckiego.**

**Ilość koniecznych dostaw do zrealizowania przez Wykonawcę będzie uzależniona od bieżącego zapotrzebowania Szpitala.**

**Pytanie 4**

Wnosimy o modyfikację §2 projektu umowy poprzez oddanie do niego ust. 3 o treści: „Zamawiający zobowiązuje się do zamawiania każdomiesięcznie nie więcej towaru aniżeli iloraz jego ilości wynikającej z umowy i sumy miesięcy na jaki została ona zawarta.” UZASADNIENIE: Pandemia COVID-19 – w zrozumiały sposób - doprowadziła do nadzwyczajnego, skokowego wzrostu popytu na wyroby medyczne służące jej zwalczaniu, w krótkim czasie prowadząc do wyczerpania – nie tylko posiadanych przez producentów zapasów tychże, lecz również zmniejszenia podaży materiałów niezbędnych do ich dalszej produkcji. Zjawiskom tym towarzyszyły równocześnie, wprowadzane przez kolejne państwa - ograniczenia w przemieszczaniu się i pracy oraz obostrzenia eksportowe dotykające szerokiego asortymentu wyrobów, komponentów lub materiałów do ich wytwarzania - mające bezpośrednie i niebagatelne przełożenie na zdolności produkcyjne dotychczasowych dostawców wyrobów medycznych, a także trudności w realizacji usług transportowych.

W rezultacie, tj. z powodu niedających się przewidzieć, zapobiec, ani przezwyciężyć przyczyn - dostępność wyrobów medycznych na światowych rynkach uległa radykalnemu ograniczeniu. Co istotne - z powodu dynamicznego charakteru pandemii, a także jej możliwych nawrotów, nie jest

w tym momencie oszacowanie – na jak długo. W kontekście powyższego wprowadzenie do umowy wyżej wskazanego ograniczenia jest niezbędne dla zagwarantowania wszystkim jednostkom odpowiedzialnym za ochronę zdrowia na terytorium RP - odpowiedniego dostępu do niezbędnych wyrobów medycznych."

**Odpowiedź:** **Zamawiający nie wyraża zgody. Zamawiający informuje, że z uwagi na rodzaj prowadzonej przez siebie działalności medycznej na tym etapie postępowania nie może wskazać Wykonawcy precyzyjnego zapotrzebowania w trakcie okresu obowiązywania Umowy. Zamówienia te będą składane zgodnie z zapotrzebowaniem Szpitala Uniwersyteckiego,**

**Ilość koniecznych dostaw do zrealizowania przez Wykonawcę będzie uzależniona od bieżącego zapotrzebowania Szpitala**.

**Pytanie 5**

Wnosimy o wykreślenie § 4 ust. 6 z projektu umowy. UZASADNIENIE: Zgodnie z art. 552 ustawy Kodeks Cywilny w zw. z art. 139 ust. 1 ustawy Praw Zamówień Publicznych celem przepisu zawartego w Kodeksie Cywilnym, który zgodnie z poglądem doktryny stanowi lex specialis

w stosunku do art. 490 KC (S. Buczkowski, w: Komentarz KC, t. II, 1972, s. 1281; C. Żuławska,

w: Komentarz do KC, Ks. III, t. II, 2011, s. 50–51; Z. Gawlik, w: Kidyba, Komentarz KC, t. III, cz. 2, 2014, s. 93; Z. Banaszczyk, w: Pietrzykowski, Komentarz KC, t. II, 2015, s. 298; J. Jezioro, w: Gniewek, Machnikowski, Komentarz KC, 2014, s. 1112; wyr. SA w Szczecinie z 9.10.2013 r., I ACa 364/13) jest minimalizacja ryzyka po stronie Wykonawcy zobowiązanego do wcześniejszego spełnienia świadczenia, zaś zwłoka Zamawiającego w zapłacie ceny jest efektem naruszenia przez niego podstawowego obowiązku zapłaty ceny, wynikającego z art. 535 KC. Mając powyższe na uwadze niezasadnym wydaje się przystanie przez Wykonawcę na propozycję ograniczenia jego uprawnienia.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie 6**

Wnosimy o modyfikację § 4 projektu umowy poprzez dodanie ust. 10 o treści: „W przypadku zmiany stawki podatku VAT na wyroby będące przedmiotem zamówienia, cena ulegnie zmianie z dniem wejścia w życie aktu prawnego określającego zmianę stawki VAT, z zastrzeżeniem, że zmianie ulegnie wówczas wyłącznie cena brutto, cena netto pozostanie bez zmian. Zmiana umowy w tym przypadku nastąpi automatycznie i nie wymaga formy aneksu.” UZASADNIENIE: Wysokość stawki podatku VAT na wyroby będące przedmiotem zamówienia jest czynnikiem cenotwórczym, niezależnym do swobodnego uznania i woli Stron. Zmiana stawki podatku VAT następuje bowiem w drodze zmiany właściwej ustawy, w dniu oznaczonym przez ustawodawcę, a Strony nie mogą się uchylać od jej skutków i zobowiązane są ponosić związane z nią koszty w terminach i na zasadach określonych przez ustawodawcę. W ocenie Wykonawcy, w kontekście powyższego, obciążanie Wykonawcy skutkami tejże zmiany lub skutkami ewentualnego opóźnienia w jej wprowadzaniu, tj. uzależnieniem zmiany ceny brutto w związku ze zmianą stawki podatku VAT od podpisania stosownego aneksu do umowy, stoi w sprzeczności z przepisami podatkowymi. W związku z powyższym wnosimy o zmianę, jak powyżej.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie 7**

Wnosimy o modyfikację § 4 projektu umowy poprzez dodanie ust. 11 o treści: „Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany ceny w przypadku zmiany cen producenta lub w przypadku zmiany w czasie trwania umowy kursu dolara amerykańskiego w stosunku do złotego o co najmniej 5%.

W takim przypadku zmiana umowy nastąpi w formie aneksu.” UZASADNIENIE: Zmiana zaproponowana przez Wykonawcę jest odpowiedzią na czynniki niezależne od Wykonawcy, a mające realny wpływ na cenę wyrobów dostarczanych w ramach umowy przetargowej. Należy podkreślić, że Wykonawca nie powinien być w całości i samodzielnie obciążany ryzykiem zmiany stosunków gospodarczych, a tym samym zobowiązany do realizowania umowy po rażąco niskich cenach.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie 8**

Wnosimy o modyfikację przewidzianych projektem umowy wysokości kar umownych w ten sposób że:

a) W § 7 ust. 2, 3 i 5 określić ja na poziomie 5 % wartości niezrealizowanego przedmiotu umowy brutto;

UZASADNIENIE: Wysokość stawki podatku VAT na wyroby będące przedmiotem zamówienia jest czynnikiem cenotwórczym, niezależnym do swobodnego uznania i woli Stron. Zmiana stawki podatku VAT następuje bowiem w drodze zmiany właściwej ustawy, w dniu oznaczonym przez ustawodawcę, a Strony nie mogą się uchylać od jej skutków i zobowiązane są ponosić związane z nią koszty w terminach i na zasadach określonych przez ustawodawcę. W ocenie Wykonawcy, w kontekście powyższego, obciążanie Wykonawcy skutkami tejże zmiany lub skutkami ewentualnego opóźnienia w jej wprowadzaniu, tj. uzależnieniem zmiany ceny brutto w związku ze zmianą stawki podatku VAT od podpisania stosownego aneksu do umowy, stoi w sprzeczności z przepisami podatkowymi. W związku z powyższym wnosimy o zmianę, jak powyżej.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie 9**

Wnosimy o modyfikację § 7 ust. 8 projektu umowy poprzez wykreślenie z jego treści uprawnienia do potrącenia naliczonych kar umownych z wynagrodzeniem Wykonawcy. UZASADNIENIE: Podkreślamy, iż zgodnie z treścią art. 15r1 ust. 1 Ustawy o szczególnych rozwiązaniach związanych

z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych „W okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii ogłoszonego w związku z COVID-19, i przez 90 dni od dnia odwołania stanu, który obowiązywał jako ostatni, zamawiający nie może potrącić kary umownej zastrzeżonej na wypadek niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, o której mowa w art. 15r ust. 1,

z wynagrodzenia wykonawcy lub z innych jego wierzytelności, a także nie może dochodzić zaspokojenia z zabezpieczenia należytego wykonania tej umowy, o ile zdarzenie, w związku z którym zastrzeżono tę karę, nastąpiło w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii.” Mając na uwadze powyższe niniejsze postanowienie umowy należy traktować jako nieważne.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody. Jednocześnie Zamawiający informuje, że w przypadku zaistnienia opisanych kwestii będą one rozpatrywane indywidualnie z Wykonawcą umowy.**

**Pytanie 10**

Wnosimy o wykreślenie § 7 ust. 10 projektu umowy. UZASADNIENIE: Zgodnie z orzecznictwem kumulowanie kar umownych naliczanych za nienależyte wykonanie zobowiązania, z karą umowną za niewykonanie tego samego zobowiązania nie jest możliwe (wyrok SN z 28.01.2011 r., CSK 315/10, OSNC-ZD 2011/4, poz. 85).

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody. Jedocześnie Zamawiający informuje, że nie nalicza kar umownych za te same zdarzenia.**

**Pytanie 11**

Wnosimy o modyfikację § 11 ust. 1 poprzez dodanie do jego treści in fine: „z zastrzeżeniem wyjątków umową przewidzianych.”

**Odpowiedź: Wzór umowy ulega zmianie, § 11 ust. 1 otrzymuje aktualne brzmienie:**

**„Wszelkie zmiany Umowy wymagają zgody obu stron wyrażonej w formie pisemnej pod rygorem nieważności, z zastrzeżeniem wyjątków umową przewidzianych”.**

**Pytanie 12**

Pytanie dotyczące reglamentacji dostawy towaru:

Wnosimy o dodanie do projektu umowy dodatkowego postanowienia o następującej treści: „Zamawiający zobowiązuje się do zamawiania każdomiesięcznie nie więcej towaru aniżeli iloraz jego ilości wynikającej z umowy i sumy miesięcy na jaki została ona zawarta.”

UZASADNIENIE: Pandemia COVID-19 - w zrozumiały sposób - doprowadziła do nadzwyczajnego, skokowego wzrostu popytu na wyroby medyczne służące jej zwalczaniu, w krótkim czasie prowadząc do wyczerpania – nie tylko posiadanych przez producentów zapasów tychże, lecz również zmniejszenia podaży materiałów niezbędnych do ich dalszej produkcji. Zjawiskom tym towarzyszyły równocześnie, wprowadzane przez kolejne państwa - ograniczenia

w przemieszczaniu się i pracy oraz obostrzenia eksportowe dotykające szerokiego asortymentu wyrobów, komponentów lub materiałów do ich wytwarzania - mające bezpośrednie

i niebagatelne przełożenie na zdolności produkcyjne dotychczasowych dostawców wyrobów medycznych, a także trudności w realizacji usług transportowych. W rezultacie, tj. z powodu niedających się przewidzieć, zapobiec, ani przezwyciężyć przyczyn - dostępność wyrobów medycznych na światowych rynkach uległa radykalnemu ograniczeniu. Co istotne - z powodu dynamicznego charakteru pandemii, a także jej możliwych nawrotów, nie jest w tym momencie oszacowanie – na jak długo. W kontekście powyższego wprowadzenie do umowy wyżej wskazanego ograniczenia jest niezbędne dla zagwarantowania wszystkim jednostkom odpowiedzialnym za ochronę zdrowia na terytorium RP - odpowiedniego dostępu do niezbędnych wyrobów medycznych."

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody. Zamawiający informuje, że z uwagi na rodzaj prowadzonej przez siebie działalności medycznej na tym etapie postępowania nie może wskazać Wykonawcy precyzyjnego zapotrzebowania w trakcie okresu obowiązywania Umowy. Zamówienia te będą składane zgodnie z zapotrzebowaniem Szpitala Uniwersyteckiego,**

**Ilość koniecznych dostaw do zrealizowania przez Wykonawcę będzie uzależniona od bieżącego zapotrzebowania Szpitala.**

**Pytanie 13**

Pytanie dotyczące zmiany cen:

„Wnosimy o dodanie do projektu umowy dodatkowego postanowienia o następującej treści: „Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany ceny w przypadku zmiany cen producenta lub

w przypadku zmiany w czasie trwania umowy kursu dolara amerykańskiego w stosunku do złotego o co najmniej 5%. W takim przypadku zmiana umowy nastąpi w formie aneksu.”

UZASADNIENIE: Zmiana zaproponowana przez Wykonawcę jest odpowiedzią na czynniki niezależne od Wykonawcy, a mające realny wpływ na cenę wyrobów dostarczanych w ramach umowy. Należy podkreślić, że Wykonawca nie powinien być w całości i samodzielnie obciążany ryzykiem zmiany stosunków gospodarczych, a tym samym zobowiązany do realizowania umowy po rażąco niskich cenach.”

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie 14**

Dotyczy wzoru umowy § 3 ust. 3

W związku z panującą z sytuacją epidemiczną, która spowodowała znaczne problemy w obrocie z dostawcami ze względu na ograniczoną dostępność niektórych produktów, w nawiązaniu do zapisów umowy odnośnie terminu dostaw, wnosimy o dodanie do umowy zapisu, iż:

„Zamawiający pod warunkiem przedstawienia przez Wykonawcę dowodów potwierdzających brak zamawianych towarów nie z winy Wykonawcy tj. np. ze względu na brak surowców niezbędnych do produkcji, restrykcji w zakresie eksportu, ograniczone możliwości produkcyjne itp., a będące wynikiem epidemii, dopuszcza wydłużenie terminu realizacji do momentu dostępności zamawianych towarów u producenta/dystrybutora.”

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody. Jednocześnie Zamawiający informuje, że w przypadku zaistnienia opisanych kwestii będą one rozpatrywane indywidualnie z Wykonawcą umowy.**

**Pytanie 15**

Dotyczy wzoru umowy § 7 ust. 4

Wnosimy o zmianę zapisu w zakresie § 7 ust. 4 na następujący:

„Wykonawca zobowiązuje się do zapłaty na rzecz Szpitala Uniwersyteckiego kary umownej w wysokości 0,2 % wartości brutto niedostarczonej części dostawy (jednak nie mniej niż 15 zł) za każdy dzień zwłoki. Kara umowna nie może przekraczać 10 % kwoty maksymalnego wynagrodzenia brutto dostawy,”

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie 16**

Dotyczy wzoru umowy § 7

Ze względu na panującą sytuację epidemiczną i związane z nią ogólnokrajowe, i nie tylko obostrzenia, które wpływają na ogólnoświatową sytuacje w obrocie między dostawcami , w nawiązaniu do zapisów umowy wnosimy o dodanie do § 7 zapisu:

„Zamawiający zobowiązuje się odstąpić od dochodzenia kar lub odszkodowań zawartych w/w umowie z tytułu zwłoki w dostawie wyrobów objętych niniejszą umową, o ile zwłoka ta wystąpi z przyczyn niezależnych od Wykonawcy, a spowodowanych epidemię Covid-19. Wykonawca zobowiązany jest do przedstawiania Zamawiającemu wpływu okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19 na należyte wykonanie umowy oraz wpływu okoliczności związanych z wystąpieniem COVID-19, na zasadność ustalenia i dochodzenia tych kar lub odszkodowań, lub ich wysokość, stosownie do art. 15r ust. 6 ustawy z dnia 2 marca 2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych.”

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody. Jednocześnie Zamawiający informuje, że w przypadku zaistnienia opisanych kwestii będą one rozpatrywane indywidualnie z Wykonawcą umowy.**

**Pytanie 17**

Dotyczy wzoru umowy § 9 ust. 4

Zwracamy się z prośbą o modyfikację w zakresie § 9 ust. 4 na następujący:

„Warunkiem dokonania zakupu zastępczego jest powiadomienie Wykonawcy o zamiarze takiego zakupu, dokonane przez Zamawiającego pocztą elektroniczną w dowolnym momencie po upływie terminu dostawy cząstkowej. Zamawiający może odstąpić od zakupu zastępczego, jeżeli Wykonawca po otrzymaniu powiadomienia, o którym mowa powyżej, prześle Zamawiającemu pocztą elektroniczną oświadczenie o realizacji zobowiązania w nowym terminie, w którym nastąpi dostawa, a Zamawiający oświadczenie to zaakceptuje poprzez przesłanie Wykonawcy faksem lub pocztą elektroniczną pisma o wyrażeniu zgody na zaproponowany nowy termin dostawy. Dla skuteczności powyższego rozwiązania Wykonawca powinien wysłać Zamawiającemu swoje oświadczenie nie później niż następnego dnia po otrzymaniu powiadomienia o zamiarze dokonania zakupu interwencyjnego (gdyby termin na dokonanie powiadomienia przypadał na sobotę lub dzień ustawowo wolny od pracy, wówczas Wykonawca uprawniony będzie do wysłania oświadczenia najpóźniej pierwszego dnia roboczego następującego po tym dniu).

W przypadku dokonania zakupu zastępczego, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu różnicę pomiędzy wartością dostawy (obliczonej na podstawie cen jednostkowych produktów określonych w załączniku nr 1 do Umowy), a kosztami wykonania zastępczego w terminie 14 dni od dnia wystawienia faktury przez Szpital Uniwersytecki. Zamawiający odstąpi od naliczania kary umownej, jeżeli brak towaru spowodowany był działaniem siły wyższej, np. epidemii.

**Odpowiedź:** **Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie** **18**

Dotyczy Części nr 7 poz. 6

Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie strzykawek do pomp infuzyjnych o poj. 50 ml ze skalą przedłużoną do 60 ml (tak jak obecnie stosowane). Pojemność nominalna strzykawki do pomp infuzyjnych to 50 ml, a skala widoczna na cylindrze strzykawki jest rozszerzona do 60 ml. W myśl normy oznaczona pojemność 60 ml jest tzw. całkowitą pojemnością wyskalowaną, która może być równa lub większa od pojemności nominalnej. Dla pełnej informacji często podaje się pojemność zapisując pojemność nominalną i w nawiasie pojemność wyskalowaną (o ile jest inna) np. 50 (60 ml).

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody. Zamawiający podtrzymuje zapisy specyfikacji.**

**Pytanie 19**

Dotyczy Części nr 7 poz. 6

Prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający ma na myśli 1 200 op. a’ 100 szt. W kolumnie „jm” jako jednostkę podane jest opakowanie, natomiast w kol. „przedmiot zamówienia, parametry wymagane” Zamawiający nie podał wymaganej wielkości opakowania

**Odpowiedź: Zamawiający zamawia 1200 opakowań po 100 szt., zgodnie ze specyfikacją.**

**Pytanie 20**

Pakiet 3 Poz 1

Prosimy zamawiającego o doprecyzowanie czy oczekuje aby filtr wbudowany był na całej długości części chwytnej przyrządu i nie wystawał poza przekrój poprzeczny i podłużny korpusu przyrządu, co umożliwia ergonomiczną pracę z przyrządem.

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy specyfikacji.**