Nr sprawy: DFP.271.54.2021.KK Kraków, dnia 23.07.2021 r.

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

*Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na dostawę produktów leczniczych, wyrobów medycznych, suplementów diety, dietetycznych środków specjalnego przeznaczenia medycznego do Apteki Szpitala Uniwersyteckiego w Krakowie.*

Zgodnie z art. 135 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych przedstawiam odpowiedzi na pytania wykonawców oraz zgodnie z art. 137 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych modyfikuję specyfikację warunków zamówienia:

**Pytanie 1**

Czy Zamawiający dopuści w części nr 12 preparat o nazwie Onko BCG100?

**Odpowiedź:** Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 2**

Zasady równości i proporcjonalności nakładana na zamawiającego obowiązek równego traktowania wszystkich wykonawców, które powinno występować na każdym etapie postępowania bez stosowania przywilejów ale także środków dyskryminujących wykonawców ze względu na ich właściwości. Równe traktowanie odnosi się zarówno do aspektu merytorycznego jaki formalnego zamówienia. Używając zapisu oba działania potwierdzone certyfikatem CE (patent - parametr wykluczajacy wprowadzany jako minimalne wymaganie i nie poddany ocenie punktowej ) może naruszać te zasady przez celową eliminacje wykonawców i doprowadzenie do sytuacji w której tylko jeden z nich weźmie udział w postępowaniu, Z kolei Zasada uczciwej konkurencji nakłada na zamawiającego obowiązek przygotowania i prowadzenia postępowania w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji Naruszenie uczciwej konkurencji to nie tylko Eliminowanie z ubiegania się o niektórych wykonawców przez wskazanie nazbyt konkretnego wymogu jakim jej ww. zapis.

Pragniemy zwrócić uwagę, że Zamawiający użył opisów zbyt dokładnych, gdyż proponowany opis produktu uniemożliwia złożenie oferty konkurencyjnej, Zamawiający użył opisu przedmiotu zamówienia charakterystycznego dla jednego dostawcy- firmy BL Medica, ograniczającego konkurencję. W materiałach reklamowych produktu 4dryField PH można uzyskać informacje, że jest to: „Jedyny na świecie produkt posiadający certyfikat CE do hemostazy & zapobiegania zrostom” (PATETNT, <https://blmedica.pl/images/Katalogi/ulotka%20A4%202017.pdf>).

Dlatego korzystając ze środków ochrony prawnej przewidzianych w ustawie

W związku z powyższym proponujemy ofertę równoważną na produkt : do zadanie 15:

Czy zamawiający dopuści produkt równoważny

Proszek hemostatyczny, z dokumentami dopuszczającymi do obrotu zgodnie z ustawą o wyrobach medycznych - CE , Deklaracja i wyrób medyczny zgłoszony w Urzędzie rejestracji wyrobów medycznych i przeznaczony do stosowania w obrębie ran operacyjnych jako wchłanialny środek hamujący krwawienie. 100% polisacharyd pochodzenia roślinnego. Jest to hydrofilny, płynny, mikroporowaty proszek, syntetyzowany przez oczyszczoną skrobię sieciowaną w ramach zastrzeżonego procesu chemicznego. Środek nie zawiera żadnych składników pochodzenia zwierzęcego ani ludzkiego. To drobnoziarnisty, suchy, sterylizowany biokompatybilny i apirogenny biały proszek. Typowy okres wchłaniania wynosi od 24 do 48 godzin. O działaniu przeciwzrostowym , potwierdzonym w badaniach klinicznych

Czas hemostazy 1-4min.

DZIAŁANIE

Proponowany proszek to hydrofilny posiew cząsteczkowy, wzmacniający naturalną hemostazę poprzez koncentrowanie stałych składników krwi, takich jak płytki, krwinki czerwone oraz białka, na powierzchni cząstek i tworzenie macierzy żelowej. Skoncentrowana macierz żelowa stanowi barierę uniemożliwiającą dalszą utratę̨ krwi i powstaje niezależnie od stanu koagulacji pacjenta. Wysokie stężenie czynników krzepnięcia i płytek krwi w żelu wzmaga naturalne reakcje krzepnięcia i pomaga wytworzyć stabilny czop hemostatyczny. Proces wchłaniania rozpoczyna się natychmiast, a na jego przebieg wpływa kilka czynników, w tym ilość́ naniesionego środka oraz obszar zastosowania.

WSKAZANIA ( zamawiający nie określił w SWZ)

Środek jest przeznaczony do stosowania w ramach zabiegów chirurgicznych (poza okulistycznymi) jako pomocnicze kleszcze hemostatyczne, jeżeli kontrola krwawienia kapilarnego, żylnego i tętniczego poprzez ucisk, stosowanie podwiązek oraz innymi konwencjonalnymi metodami okaże się̨ nieskuteczna lub niepraktyczna.

SPOSÓB DOSTARCZANIA

Środek jest dostarczany w aplikatorach z miechem o pojemności 3 ,5 gramów.

Proponowany materiał hemostatyczny z USA jest stosowany od lat w wielu klinikach i szpitalach zarówno w Polsce jak i na świecie) , wysokiej jakości produktuprodukty pochodzą z USA i posiada wszelkie dokumenty typu CE i FDA , spełnia najwyższe normy bezpieczeństwa

Czy Zamawiający uzna powyższy produkt za równoważny i tym samym dopuści go do udziału w postępowaniu ?

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

**Pytanie 3**

do zadanie 15:

Czy Zamawiający dopuści Alikator o długości 40 cm zamiast 38 cm (nie ma wpływu na terapie).

W przypadku odmowy prosimy o wyjaśnienie czym kierował się Zamawiający ?

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

**Pytanie 4**

Część 13 pozycja 11

Produkt wyspecyfikowany przez Zamawiającego w części 13 pozycja 11 jest produktem powyżej 6 miesiąca życia. Proszę sprecyzować czy zamawiający oczekuje produktu od urodzenia o parametrach

galaktooligosacharydy z mleka (9,87 %) fruktooligosacharydy (0,62 %) , pozostałe parametry zgodnie z SIWZ czy produktu powyżej 6 miesiąca życia?

**Odpowiedź:** Zamawiający oczekuje produktu od urodzenia i jednocześnie dokonuje stosownej modyfikacji arkusza cenowego w zakresie części 13 (załącznik nr 1a do SWZ).

**Pytanie 5**

Dotyczy Części 14

Czy w Części 14 Zamawiający oczekuje zaoferowania czteroskładnikowej emulsji tłuszczowej zawierającej: tłuszcze LCT, tłuszcze MCT, olej z oliwek, olej rybny?

**Odpowiedź:** Zamawiający wymaga zaoferowania czteroskładnikowej emulsji tłuszczowej i jednocześnie dokonuje stosownej modyfikacji arkusza cenowego w zakresie części 14 (załącznik nr 1a do SWZ).

**Pytanie 6**

Dotyczy Części 14

Dotyczy § 4 ust. 11 wzoru umowy

Wnosimy o zmianę zapisu § 4 ust. 11 umowy, tak aby ilość przedmiotu umowy była realizowana minimum na poziomie 50%. Obecny zapis jest dla Wykonawcy wyjątkowo ryzykowny i narusza zasadę równego traktowania stron umowy. Wykonawca zamierzający złożyć ofertę na dany pakiet/pozycję/część, podczas wyceny bierze pod uwagę przede wszystkim dwa czynniki, tj. ilość danego asortymentu oraz długość trwania kontraktu. Musi skalkulować, czy będzie w stanie zapewnić Szpitalowi wymaganą ilość produktu, co ma z kolei powiązanie z całym systemem logistyki oraz produkcji. Wykonawca jest zobligowany do wyceny całości, a zapis o prawie Szpitala do wykorzystania tylko 10%, powoduje podniesienie ceny oferty, w celu minimalizacji ryzyka nierentowności kontraktu. Zatem zmiana § 4 ust. 11 umowy, tak aby ilość przedmiotu umowy była realizowana minimum na poziomie 50% jest też korzystna dla Zamawiającego, ponieważ uzyska on niższą cenę oferty.

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

**Pytanie 7**

Do §3 ust. 4 wzoru 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. 4 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 SWZ.

**Pytanie 8**

Do §3 ust. 5 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 SWZ.

**Pytanie 9**

Do §3 ust. 6 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na rezygnację z realizacji dostawy w trybie zwykłym również w soboty?

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

**Pytanie 10**

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 11**

Do §4 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 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 12**

Do §4 ust. 7 wzoru 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:** Zamawiający wyjaśnia, że każdej umowie, którą Szpital Uniwersytecki zawiera z wykonawcą, nadawany jest numer ewidencyjny oznaczony jako nr rej SU DOP. 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 ww. wykonawcą.

**Pytanie 13**

Do §7 ust. 2 wzoru umowy: Czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy i 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?

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

**Pytanie 14**

Do §8 ust. 2 pkt 1 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postanowień §8 ust. 2 pkt 1 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. 15 zł - i wynosiła 0,5% od wartości tej pozycji (części), za każdy dzień opóźnienia? Wskazujemy przy tym, że wysokość ww. kar umownych możliwych do naliczenia przez Zamawiającego (zawsze minimum 15 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 15**

Do §8 ust. 3 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na naliczanie ewentualnej kary umownej za odstąpienie od umowy w wysokości 10% wartości brutto niezrealizowanej części umowy?

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

**Pytanie 16**

Do §9 ust. 3 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.”.

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