

Kraków, dnia: 2021-03-16

Numer postępowania: ZP-271-7/21

WYJAŚNIENIA ORAZ ZMIANA TREŚCI SWZ

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na **”Dostawa leków: Awelumab, Ibrutinibum oraz Olaparibum”**.

Zamawiający, **Narodowy Instytut Onkologii im. Marii Skłodowskiej-Curie – Państwowy Instytut Badawczy Oddział w Krakowie**, działając na podstawie art. 135 ust. 2, 6 w zw. art. 137 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych, udostępnia poniżej treść zapytań do Specyfikacji Warunków Zamówienia (zwanej dalej ”SWZ”) wraz z wyjaśnieniami oraz informuje o dokonanych zmianach:

Pytanie nr 1:

Część nr 2

Dotyczy wzoru umowy

Proszę o potwierdzenie, iż w razie wystąpienia braku 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 (bez naliczenia kar umownych) w zakresie w/w produktu 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: Jeżeli zamiennik leku w momencie zaprzestania produkcji nie będzie istniał, to świadczenie zamienne nie będzie możliwe. Wówczas w tym zakresie nie naliczymy kar, bo będzie to następstwem okoliczności, za które Wykonawca nie ponosi winy.

Pytanie nr 2:

Część nr 2

Dotyczy § 4 ust. 1 wzoru umowy -w zakresie dostaw na "cito"

Z uwagi na fakt, iż wymienione produkty lecznicze w części nr 2 są lekami ratującymi życie tj. nie są lekami na tzw. "ratunek" i nie wymagają dostaw z zastrzeżeniem "na cito" w ciągu 24 godzin od momentu złożenia zamówienia, a ich podawanie odbywa się w trybie planowanym, proszę o potwierdzenie, że zapisy § 4ust. 1 wzoru umowy nie będą miały zastosowania w stosunku do części nr 2.

Zapisy umowy i SIWZ w obecnym brzmieniu dla wyżej wymienionych leków wprowadzają nieproporcjonalne ograniczenie w stosunku do obiektywnych potrzeb Zamawiającego

Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 3:

Część nr 2

Dotyczy § 8 ust. 6 wzoru umowy - termin rozpatrzenia reklamacji

Zamawiający oczekuje od Wykonawcy wymienić wadliwy towar na wolny od wad w terminie 24 godzin od chwili zawiadomienia przez Zamawiającego.

Zgodnie z prawem cywilnym przed usunięciem wad wykonawca obowiązany jest do zbadania zasadności reklamacji. Wykonanie wszystkich czynności związanych z procesem reklamacji i dostarczenie wymienionego towaru w ciągu 24 godzin od chwili zawiadomienia przez Zamawiającego jest trudne do wykonania.

W związku z powyższym czy Zamawiający zmieni zapisy wzoru umowy na możliwe do zrealizowania, zgodnie z zasadami dobrej praktyki gospodarczej oraz prawa cywilnego wyznaczając termin rozpatrzenia reklamacji i dostarczenia reklamowanego towaru na min. 3 dni w przypadku braków ilościowych i min.7 dni w przypadku wad jakościowych dla części nr 2?

Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 4:

Część nr 2

Dotyczy § 10 ust. 1pkt. 3oraz 4a i 4b wzoru umowy - kary umowne

Czy Zamawiający zgodzi się w § 8 ust. 1 pkt. 3a i 3b wzoru umowy na zmianę kary umownej wynoszącej 10% wartości brutto umowy na karę wynoszącą 10% wartość brutto niezrealizowanej części umowy odnoszącej się do danego zadania?

Mając na uwadze wytyczne UZP i wypracowane stanowisko KIO w którym określając wysokość kar umownych, Zamawiający powinien kierować się zdrowym rozsądkiem. Zbyt restrykcyjne kary umowne w połączeniu z wynikającą z ustawy o finansach publicznych koniecznością ich dochodzenia przez zamawiającego może prowadzić nie tylko do

negatywnych konsekwencji dla wykonawcy, ale być powodem niemożności zrealizowania zamówienia. Powyższy zapis w brzmieniu przewidującym karę umowną zamówienia również prawidłowo zrealizowanego pozostaje w sprzeczności funkcją kary umownej określonej przez przepisy kodeksu cywilnego.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody. Zamawiający nie nalicza kar za prawidłowo zrealizowaną dostawę, tylko za nienależyte wykonanie umowy. Natomiast wysokość kar jest liczona od wartości brutto umowy.

Pytanie nr 5:

Pytania do wzoru umowy dla cz.1 – załącznik nr 3: 1. Do §6 wzoru 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 nr 6:

Pytania do wzoru umowy dla cz.1 – załącznik nr 3: Do §7 ust. 6 wzoru umowy. Biorąc pod uwagę, że realizacja umowy odbywała się będzie podczas ogólnokrajowego stanu epidemii wywołanej zakażeniami wirusem SARS-CoV-2, Wykonawca będąc zobowiązanym do zapewnienia pracownikom bezpiecznych warunków pracy, wprowadził system szczególnych środków ostrożności, między innymi w zakresie postępowania z towarem zwracającym z podmiotów leczniczych będących miejscami zwiększonego ryzyka epidemiologicznego. W związku z powyższym, procedura rozpatrzenia reklamacji uległa stosownemu wydłużeniu, co należałoby uwzględnić w terminie oczekiwanym przez Zamawiającego w §7 ust. 6 wzoru umowy, dlatego też prosimy o wydłużenie terminu wymiany towaru reklamowanego na wolny od wad do 4 dni roboczych od chwili zgłoszenia nieprawidłowości.

Odpowiedź: Reklamacja dotycząca ilości: 48 godzin. Reklamacja dotycząca jakości: 4 dni robocze. Zamawiający zmienia §7 ust. 6 wzoru umowy – załącznik nr 3 do SWZ.

Pytanie nr 7:

Pytania do wzoru umowy dla cz.1 – załącznik nr 3: Do §8 ust.3 projektu umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie czasu na dostawę dokumentów t.j. karty charakterystyki produktu leczniczego oraz dokumentów dopuszczających do obrotu do 3 dni od daty otrzymania pisemnego wezwania?

Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.

Pytanie nr 8:

Pytania do wzoru umowy dla cz.1 – załącznik nr 3: Do treści §9 ust.1 pkt 2) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kar umownych za niedostarczenie w terminie zamówionej partii towaru poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 1% wartości nie dostarczonej w terminie części przedmiotu zamówienia za każdy dzień opóźnienia?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Udzielone wyjaśnienia i zmiany SWZ są obowiązujące. Na stronie internetowej postępowania zamieszczone zostały załączniki, w których w ramach udzielonych odpowiedzi konieczne było wprowadzenie zmian.

Jednocześnie zawiadamiamy, iż wobec czynności podjętych przez Zamawiającego w toku postępowania mają Państwo prawo wnieść odwołanie w terminach i formie określonej w Dziale IX ustawy Prawo zamówień publicznych.