

**UNIWERSYTECKI SZPITAL KLINICZNY W POZNANIU**

Przybyszewskiego 49

60-355 Poznań

.....

[nazwa zamawiającego, adres]

**WYKONAWCY**

ubiegający się o zamówienie

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego:

Nazwa zamówienia: Dostawa produktu leczniczego Dupilumab w ramach Programu Lekowego B.44.

Numer referencyjny: DZP/150/2024

**WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ**

Zamawiający, **UNIWERSYTECKI SZPITAL KLINICZNY W POZNANIU**, działając na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2023r. poz. 1605), udostępnia poniżej treść zapytań do Specyfikacji Warunków Zamówienia (zwanej dalej "SWZ") wraz z wyjaśnieniami:

**Pytanie nr 1**

Do §1 ust. 6 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z 1 ust. 6 wzoru umowy zdania: „Wykonawca zobowiązany jest do zmiany cen urzędowych produktów leczniczych, które będą na stanie magazynowym Zamawiającego (Apteki) w dniu przeceny.”, które wg naszej opinii jest niezgodne ze społeczno-gospodarczym celem udzielanego zamówienia publicznego. Powyższy zapis przenosi w całości odpowiedzialność na wykonawcę za leki zakupione i niewykorzystane, refundowane przez NFZ, a których to cena może ulec zmianie w wyniku decyzji Ministerstwa Zdrowia. Należy podkreślić, że wykonawca nie ma wpływu na poziom zamówień, wykorzystanie produktów leczniczych przez Zamawiającego jak również na decyzje refundacyjne Ministra Zdrowia.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie nr 2**

Do §1 ust. 7 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z wzoru umowy §1 ust. 7. W uzasadnieniu swojego stanowiska wskazujemy, że powyższe zapisy w sposób rażąco naruszają równowagę stron, dając Zamawiającemu uprawnienie

do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia, w szczególności poprzez każdorazowe odrębne ustalanie cen jednostkowych, które obowiązywać w trakcie wykonywania kontraktu, a także umożliwiając Zamawiającemu do dowolnego ograniczenia wielkości zamówienia, z pominięciem zasady wyrażonej w art. 433 pkt 4) ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (tj. Dz. U. z 2021 poz. 1129 z późn. zm.). Niniejsza argumentacja znajduje również potwierdzenie w orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej, która w wyroku z dnia 8 listopada 2021 r. (KIO 3107/21) stwierdziła, że postanowienia zakładające możliwość odstąpienia od umowy w każdej chwili, bez gwarancji wykonania zamówienia w minimalnym zakresie, stanowią nadużycie pozycji dominującej przez Zamawiającego i jako takie stanowi klauzulę abuzywną w świetle art. 433 pkt 4 ustawy PZP.

**Odpowiedź: Zamawiający wyraża odmienny pogląd, iż zapisy umowy gwarantują Wykonawcy realizację przedmiotu umowy na wskazanej ilości określonej w %, a szczególne przypadki mogą spowodować, że nastąpi ograniczenie realizacji przedmiotu umowy, które jest przez Zamawiającego wskazane wprost w umowie.**

#### **Pytanie nr 3**

Do §5 ust. 2 lit. c) wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie treści §5 ust. 2 lit. c) wzoru umowy, który przewiduje zmiana sposobu świadczenia ze względu na m. in. zmianę warunków realizacji umowy z Narodowym Funduszem Zdrowia. Wskazujemy, że wykonawca zamówienia publicznego nie jest stroną umowy Zamawiającego z NFZ i nie może ponosić konsekwencji zmian takiej umowy. Ponadto podkreślamy, że zapis ten, jest niezgodny z wymogami zawartymi w art. 99 ust.1 Pzp, który nakazuje przygotowanie opisu przedmiotu zamówienia z uwzględnieniem wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty. Tymczasem wymóg zawarty w §5 ust. 2 lit. c) wzoru umowy skutkuje brakiem możliwości skalkulowania cen do oferty przetargowej, ponieważ wykonawca zamówienia, nie będzie na jego podstawie posiadał wiedzy w zakresie zarówno docelowego sposobu świadczenia.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

#### **Pytanie nr 4**

Do §5a wzoru umowy: Prosimy o dodanie zastrzeżenia, w przypadku gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o §5a wzoru umowy, zarówno Wykonawca jaki i Zamawiający nabędą uprawnienie do rozwiązania w tej części umowy, za porozumieniem stron, z zachowaniem jednomiesięcznego okresu wypowiedzenia, bez obowiązku ponoszenia z tego tytułu kar umownych.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

#### **Pytanie nr 5**

Czy Zamawiający potwierdza, iż do wyceny pakietu wymaga wyłącznie podania ceny jednostkowej za opakowanie handlowe dawki 300mg/2ml x 2 amp.-strzyk wraz z kodem EAN dla tej dawki?

**Odpowiedź: Zamawiający potwierdza. Do wyceny pakietu wymaga podania ceny jednostkowej za opakowanie handlowe 300mg/2ml x 2 amp.-strzyk wraz z podaniem kodu EAN dla tej dawki.**

#### **Pytanie nr 6**

Czy Zamawiający w par. 1.6 wykreśli ostatnie zdanie? Zapis ten oznacza, że zakupione leki, co do których nie tylko własność, ale i wszelkie ryzyko przeszło na nabywcę, podlegają przecenieniu w celu wyrównania ceny do ceny urzędowej. Zapis ten jaskrawo narusza zasady rządzące niniejszym stosunkiem prawnym (przecena wstecz, zakupionych już leków, w dodatku w wolumenie wynikającym wyłącznie z oświadczenia Zamawiającego, gdyż Wykonawca nie ma żadnej możliwości ustalenia/sprawdzenia, które leki są u Zamawiającego „na stanie magazynowym”). Nadto procedura taka nie jest możliwa do wykonania z perspektywy księgowej – towar został zafakturowany i wydany nabywcy, zatem nie ma żadnych podstaw do korekty faktur ani innej czynności księgowej w tym zakresie.

**Odpowiedź: Zamawiający nie może zrezygnować z ostatniego zdania z par. 1.6, ponieważ Narodowy Fundusz Zdrowia rozlicza produkty lecznicze w czasie kiedy Pacjent otrzymał lek, a nie kiedy Szpital lek zakupił.**

#### **Pytanie nr 7**

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie treści par. 1.7 w kontekście ustawowego zakazu wskazanego w art. 433 pkt. 4 Ustawy, to jest możliwości ograniczenia zakresu zamówienia przez zamawiającego bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron. Zapis par. 1.3 mówi o tym, że minimalny wolumen zamówienia wynosić będzie 50% wartości umowy. Tymczasem par. 1.7 wprowadza odmienną zasadę, to jest mówi, że Zamawiający może zakupić dowolnie małe ilości leków. Jeśli zapis par. 1.7 ma być zgodny z przepisami, to powinien zastrzegać, że stosowany jest w granicach wskazanych w par. 1.3 – to jest pod warunkiem zakupu minimum 50% wolumenu. Poniżej tej wartości Wykonawcy zgodnie z art. 433 pkt. 4 PZP przysługuje odszkodowanie za zbyt niską wartość zakupów.

**Odpowiedź: Zamawiający wyraża odmienny pogląd, iż zapisy umowy gwarantują Wykonawcy realizację przedmiotu umowy na wskazanej ilości określonej w %, a szczególne przypadki mogą spowodować, że nastąpi ograniczenie realizacji przedmiotu umowy, które jest przez Zamawiającego wskazane wprost w umowie.**

#### **Pytanie nr 8**

Czy Zamawiający w par. 5A dopisze, że wskutek zastosowania tych wskaźników cena towaru nie może spaść poniżej ceny ofertowej lub innej, proponowanej w danym momencie zgodnie z umową? Praktyka wykazuje, że Zamawiający w przypadku obniżenia ‘wskaźnika inflacji’ żądają obniżenia cen dostarczanych produktów. Rozumowanie takie jest jednak całkowicie błędne, gdyż w Polsce nie mamy – i długo nie będziemy mieć do czynienia – z deflacją. Niższy wskaźnik w kolejnym okresie oznacza w istocie, w obecnym okresie, że wyhamowało tempo inflacji, ale nie, że ceny spadły do niższego poziomu. Jeśli cena ofertowa wynosi 100, to wskutek ‘ujemnego wskaźnika inflacji’ nie może ona spaść np. do poziomu 95, gdyż oznaczałoby to, że ceny w Polsce spadają, a tak nie jest. Ujemny wskaźnik w stosunku do poprzedniego okresu oznacza jedynie mniejsze tempo inflacji, ale nie deflację.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

#### **Pytanie nr 8**

Czy Zamawiający w par. 7.2 wydłuży terminy rozpatrzenia reklamacji z 12 i 24 godzin do 3 dni roboczych? Zgłoszona reklamacja wymaga rozpatrzenia z uwzględnieniem wyjaśnień firmy kurierskiej dostarczającej leki bądź zbadania jakościowo wadliwego towaru, a następnie (przy uwzględnieniu reklamacji) dostarczenia towaru. Wykonanie tego w krótszym czasie jest niemożliwe.

**Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na wydłużenie terminu rozpatrzenia reklamacji do 3 dni roboczych.**

#### **Pytanie nr 9**

Czy Zamawiający w par. 8.6 usunie wymóg wpisywania numeru zamówienia na fakturze? Wygenerowanie tego zapisu w systemie wymaga indywidualnej ingerencji, nie jest możliwe systemowo, co komplikuje i utrudnia obsługę księgową transakcji.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**