

**UNIWERSYTECKI DZIECIĘCY SZPITAL KLINICZNY**  
**im. L. Zamenhofs w Białymstoku**

---

15-274 Białystok, ul. Waszyngtona 17; tel. (85)7450595, fax (85) 7450595

Białystok, 14.09.2022 r.

**Wszyscy uczestnicy**  
**postępowania przetargowego**

**PN-49/22/1/1**

**Dotyczy: Postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego PN-49/22/1 – „Dostawa leków: Atalurenium, Risdiplamum, Ivacaftorum”**

Zamawiający, **Uniwersytecki Dziecięcy Szpital Kliniczny im. L. Zamenhofs w Białymstoku**, działając na podstawie art. 135 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. 2019, poz. 2019 ze zm.), udostępnia poniżej treść zapytań do Specyfikacji Warunków Zamówienia (zwanej dalej "SWZ") wraz z wyjaśnieniami:

**Treść pytań:**

**Pytanie nr 1:** Pytania do umowy: 1. Do §1 ust. 10 pkt a) wzoru umowy prosimy o dodanie słów: Zmiana stawki podatku VAT następuje z dniem wejścia w życie aktu prawnego zmieniającego tę stawkę.

**Odpowiedź: Tak, zamawiający dodaje zapis.**

**Pytanie nr 2:** Do §1a ust. 3 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z umowy treści §1a ust. 3 jako bezprawnie umożliwiającej wprowadzanie istotnych zmian w treści zawartej umowy przetargowej, z pominięciem, wynikającej z art. 454 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tj. j. Dz. U. z 2021, poz. 1129 z późn. zm.), konieczności przeprowadzenia nowego postępowania w sprawie zamówienia publicznego. Wskazujemy ponadto, że wykonawca zamówienia publicznego nie będący stroną postępowania centralnego nie może ponosić konsekwencji ustalonych w niej warunków handlowych. Podkreślamy, że zapis dotyczący dostosowywania cen do wyników przeprowadzanych postępowań wspólnych, jest niezgodny z wymogami zawartymi w art. 99 ust. 1 PZP, który nakazuje przygotowanie opisu przedmiotu zamówienia w sposób jednoznaczny oraz wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń z uwzględnieniem wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty. Tymczasem wymóg zawarty w §1a ust. 3 wzoru umowy skutkuje brakiem możliwości skalkulowania cen do oferty przetargowej, ponieważ wykonawca zamówienia, nie posiada żadnej wiedzy w zakresie zarówno wysokości (zakresu) jak i częstotliwości zmian cen wprowadzanych w wyniku ewentualnie przeprowadzanych postępowań centralnych.

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy projektowanych postanowień umowy bez zmian.**

**Pytanie nr 3:** Do treści §2 ust. 12 projektu 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 zgodnie z Prawem farmaceutycznym produkty lecznicze do ostatniego dnia terminu ważności są pełnowartościowe i dopuszczone do obrotu. W związku z powyższym prosimy o dopisanie do §2 ust. 12 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 12-miesięczny okres ważności zamówionych produktów w magazynie apteki szpitalnej.**

**Pytanie nr 4:** W §5 ust. 1 lit. b) tiret drugim projektu umowy Zamawiający przewiduje sposób naliczania kar umownych jako procent od całej wartości brutto umowy (lub pakietu). Natomiast zgodnie z §1 ust 14 umowy jej wartość może ulec zmianie. W związku z tym, w toku realizacji umowy wykonawcy mogą przysługiwać roszczenia – albo o pełną realizację umowy (jeżeli kary będą naliczane od całości), albo o miarkowanie kary umownej. Co więcej, zgodnie z zasadami uczciwości kupieckiej oraz ekwiwalentności świadczeń, kary powinny być naliczane od wartości poszczególnej dostawy, uznanej za nienależycie zrealizowaną lub w odniesieniu do której nastąpiła odmowa dostawy. Zatem sposób naliczania przyjęty w §5 ust. 1 lit. b) tiret drugie należy ocenić jako sprzeczny z powyższymi zasadami i w związku z tym zapisy te są nieważne w świetle art. 58 k.c. Czy mając na uwadze powyższe, Zamawiający zmodyfikuje brzmienie §5 ust. 1 lit. b) tiret drugim projektu umowy poprzez przyjęcie naliczania kary umownej od wartości brutto poszczególnej dostawy, a nie wartości brutto umowy tj. analogicznie jak w brzmieniu §5 ust. 1 lit. b) tiret pierwszym projektu umowy (kara liczona od wartości brutto niezrealizowanej w terminie dostawy)?

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy projektowanych postanowień umowy.**

**Pytanie nr 5:** Do §5 ust. 1 lit. b) projektu umowy. Wnosimy o jednoznaczne wskazanie, że przypadki chwilowego braku zamawianego towaru, przy jednoczesnej deklaracji wykonawcy o jego dostarczeniu z opóźnieniem, Zamawiający będzie kwalifikował jako nieterminową realizację dostawy, czego konsekwencją będzie naliczenie kar za każdy dzień zwłoki. Jednocześnie wskazujemy, że takie rozwiązanie nie zamyka drogi Zamawiającego do skorzystania z uprawnień w zakresie zakupu interwencyjnego wskazanych w treści §3 ust. 1-4 projektu umowy.

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy projektowanych postanowień umowy.**

**Pytanie nr 6:** Zamawiający we wzorze umowy § 2 ust. 4 zastrzegł, iż:

„Zamawiający wymaga dostaw od poniedziałku do soboty włącznie. Apteka Szpitalna pracuje od poniedziałku do piątku w godzinach 07:30–19:00, a w soboty 7:30-15:00.”

Zgodnie z obowiązującymi wewnętrznymi procedurami u Wykonawcy, dostawy produktów są realizowane od poniedziałku do piątku, z pominięciem dni wolnych od pracy, w związku z tym, czy Zamawiający odstąpi od wymogu realizacji dostaw w soboty od momentu złożenia zamówienia dla asortymentu znajdującego się w zadaniu 2?

**Odpowiedź: Tak, zamawiający odstępuje od wymogu realizacji dostaw w soboty od momentu złożenia zamówienia dla asortymentu znajdującego się w zadaniu nr 2.**

**Pytanie nr 7:** dotyczy wzoru umowy

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość modyfikacji par. 5 ust. 1a oraz ust. 1b w ten sposób, że:

1. Zamawiający obciąża Wykonawcę karą umowną:

a) w wysokości 5% wartości niezrealizowanej umowy brutto, gdy Wykonawca odstąpi od umowy z powodu okoliczności, za które odpowiada,”

b) w przypadku nienależytego wykonywania umowy, które może się przejawiać w nieterminowej realizacji dostaw, niezgodności dostawy z zamówieniem, niezgodności dostawy z fakturą, stosowaniu zmienionych cen bez zastosowania procedury zmiany cen określonej w umowie, załatwianiu reklamacji w sposób niezgodny z zapisami w umowie, odmowie realizacji dostawy (ustnej lub pisemnej):

- w wysokości 3% wartości niezrealizowanej umowy brutto w przypadku każdorazowego wystąpienia pozostałych okoliczności;

#### Uzasadnienie

Zdaniem Wykonawcy niewłaściwym są postanowienia Umowy, w których kara umowna naliczana jest od kwoty zamówienia stanowiący przedmiot niniejszej umowy co może skutkować obciążeniem Wykonawcy nadmiernym i niewspółmiernie wysokim ryzykiem gospodarczym w stosunku do naruszonych postanowień Umowy. Kara umowna ma

pełnić funkcję mobilizującą wykonawcę do prawidłowej realizacji przedmiotu zamówienia oraz funkcję odszkodowawczą, jeżeli wykonawca wykona przedmiot umowy nieterminowo lub w sposób nieprawidłowy.

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy projektowanych postanowień umowy.**

**Pytanie nr 8:** dotyczy wzoru umowy - Zamawiający w paragrafie 2 ust 12 wzoru umowy zastrzegł, iż termin ważności dostarczonego towaru ma być nie krótszy niż 12 miesięcy od dnia dostawy.

Zaproponowany przez Zamawiającego termin ważności tj. 12 miesięcy, dla produktu leczniczego Evrysdi (nazwa międzynarodowa RISDIPLAM) nie jest możliwy do spełnienia dla Wykonawcy, ze względu na fakt, iż Roche Polska otrzymuje produkty lecznicze od spółek z grupy kapitałowej według z góry ustalonego harmonogramu dostaw na który ma ograniczony wpływ. W związku z tym Wykonawca nie ma możliwości zmiany harmonogramu dostaw tak aby zagwarantować tak długi termin przydatności produktu.

W związku z powyższym czy Zamawiający wyrazi zgodę na skrócenie terminu ważności do 6 miesięcy od momentu złożenia zamówienia?

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje 12-miesięczny okres ważności zamówionych produktów w magazynie apteki szpitalnej.**

**Pytanie nr 9:** Zamawiający we wzorze umowy § 2 ust. 9 zastrzegł, iż:

„9. Zamawiający zastrzega sobie prawo zwrotu leku w terminie 5 dni roboczych na koszt Wykonawcy, pod warunkiem przekazania oświadczenia osoby wykwalifikowanej o zachowaniu wymaganych warunków przechowywania. Zgłoszenie zwrotu zostanie przesłane faksem.”

Zgodnie z obowiązującymi wewnętrznymi procedurami u Wykonawcy zwroty są akceptowane w przypadku reklamacji jakościowych (bez ograniczeń czasowych) lub w przypadku rezygnacji / omyłkowego zamówienia pod warunkiem, że:

- a) wniosek o zwrot został zgłoszony w ciągu 5 dni od nabycia (otrzymania dostawy) produktu,
- b) produkty są pełnowartościowe, opakowania są czyste, nieuszkodzone, nieotwarte, zabezpieczenie ATD (Antietampering Device) są nienaruszone, produkty nie są opisane żadnymi adnotacjami (np. długopisem), ani oznakowane etykietami szpitala
- c) numery seryjne zwracanych produktów posiadają status "aktywny" w systemie PLMVS (KOWAL) [Jeśli numery seryjne produktów zwróconych przez Zamawiającego zostały już wycofane z bazy, PLMVS to znaczy dokonano tzw. „decommision”, to odwrócenie wycofania numeru seryjnego z bazy PLMVS tzw. „undo-decommission” może być wykonane wyłącznie przez Zamawiającego, maksymalnie w ciągu 10 dni od wycofania numeru seryjnego z bazy PLMVS],
- d) do zwracanych produktów leczniczych (zarówno lodówkowych jak i o pokojowej temperaturze przechowywania) dołączane są rejestry temperatury (preferowane elektroniczne) z przechowania produktu w aptece szpitalnej, potwierdzające przechowywanie w warunkach określonych w dokumentacji rejestracyjnej (pozwoleniu na dopuszczenie do obrotu i Charakterystyce Produktu Leczniczego). Informacje dot. zwrotu zawarte w pkt a-d są warunkami bezwzględnymi dla Wykonawcy do zawarcia umowy. Jest to czas w którym możliwe jest dla Wykonawcy powtórne wprowadzenie do obrotu danego produktu, a przekroczenie wyżej wskazanego terminu powoduje konieczność utylizacji leku.

Mając na uwadze powyższe, czy Zamawiający dopuszcza możliwość usunięcia wskazanego powyżej zapisu znajdującego się w § 2 ust. 9 warunków umowy, bądź wyrazi zgodę na wprowadzenie zapisów z pkt a -e zgodnych z obowiązującymi procedurami Wykonawcy dla zadania nr 2?

**Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie proponowanych powyżej zapisów, z zastrzeżeniem iż wyżej wskazane punkty a-e nie będą miały zastosowania w przypadku procedury zwrotu leków wycofanych komunikatami GIF.**

KIEROWNIK  
Sekcji Zamówień Publicznych  
*mgr Iwona Kisiel*

