

Ostrowiec Świętokrzyski, dnia 28.11.2022 r.

Sprawa ZP/40/2022

Wszyscy zainteresowani

Dotyczy: postępowania w trybie podstawowym na „*zakup i dostawy leków*” ogłoszonego w *Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej* pod nr 2022/S 219 - 630866 z dnia 14.11.2022 r.

Działając na podstawie art. 135 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2021 r. poz. 1129) zwanej dalej ustawą Pzp Zamawiający: Zespół Opieki Zdrowotnej w Ostrowcu Świętokrzyskim udostępnia treść zapytań wykonawców wraz z wyjaśnieniami zamawiającego:

Pytania do wzoru umowy:

1. Do §5 ust. 3 pkt 3.1 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 wyłączenie tego produktu z umowy bez konieczności ponoszenia kary przez Wykonawcę? Ponadto prosimy o zmianę zapisów zobowiązujących Wykonawcę do dostarczenia próbek leków w celu dokonania akceptacji równoważnika. W związku z tym, że przedmiotem zamówienia są dostawy produktów leczniczych, zgodnie z obowiązującymi przepisami Prawa farmaceutycznego w obrocie hurtowym, nie mogą występować próbki leków, a wyłącznie zarejestrowane i dopuszczone do obrotu pełne opakowania produktów leczniczych. Podkreślenia ponadto wymaga fakt, że zakazany jest obrót produktami leczniczymi nieodpowiadającymi ustalonym wymaganiom jakościowym, oraz że wszystkie produkty lecznicze będące dopuszczone do obrotu w Polsce posiadają stosowną dokumentację w postaci np. dokumentów dopuszczenia do obrotu oraz zatwierdzoną przez stosowane organy charakterystykę produktu leczniczego. Ww. dokumenty zawierają szczegółowy opis leku, który może służyć również do weryfikacji właściwości zaoferowanego produktu oraz jego zgodności z wymogami Zamawiającego zawartymi w opisie przedmiotu zamówienia.

Odpowiedź: zamawiający nie wyraża zgody na dokonania zmiany umowy, w celu przewidzenia wypadku wycofania leku. W takim wypadku zamawiający, na uzasadniony wniosek dostawcy, rozpatrzy możliwość zmiany umowy w oparciu o przepisy pzp bez naliczania kar umownych bądź zwolnienie z obowiązku dosłania próbek oferowanych leków.

2. Do §7 ust. 3 wzoru umowy: Prosimy o dodanie słów zgodnych z 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 na proponowaną zmianę.

3. Do §10 ust. 1 pkt 2 lit. b) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postanowień §10 ust. 1 pkt 2 lit. b) wzoru 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 sztywnej kary, tj. 500,00 zł - i wynosiła 1% od wartości tej pozycji (części), za każdy dzień opóźnienia? Wskazujemy, że wysokość ww. kar umownych możliwych do naliczenia przez Zamawiającego (zawsze minimum 500,00 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 tego zapisu, aby był on zgodny z reżimem prawa cywilnego.

Odpowiedź: tak wysoka kara ma cel dyscyplinujący dostawcę zgodnie z wolą Apteki. Zawsze jest ryzyko, że naliczona wysoka kara zostanie uznana przez Sąd za niezasadnie naliczoną lub zmiarkowana. Lepiej by było aby kara nie przewyższała kwoty dostawy i pod tym względem propozycja zmiany jest słuszna. Natomiast w takim przypadku może ona nie spełniać roli dyscyplinującej dostawcę.

4. Do §10 ust. 2 wzoru umowy. Prosimy o dodanie słów: „pod warunkiem, że potrącana kara umowna będzie miała charakter bezsporny oraz wymagalny, a możliwość dokonania potrącenia wynikała będzie z aktualnych oraz powszechnie obowiązujących norm prawnych.”.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

5. Pytanie do pakietu 1 pozycja 1 i 2: Czy zamawiający dopuści Immunoglobulinum humanum normale - roztwór do infuzji w dawce 50 mg/ml; fiolka 100ml i 200ml?

Lek jest zarejestrowany na liście leków refundowanych w programie lekowym B.67.

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza proponowane produkty z przeliczeniem ilości zamawianych gramów immunoglobuliny

WIFLOSPCJALISTYCZNY SZPITAL
w Ostrowcu Świętokrzyskim
p.o. DYREKTORA NACZELNEGO

Dariusz Tumulec
Dariusz Tumulec