

Ostrów Wielkopolski dnia 30.10.2018r.

Otrzymują:

- strona internetowa www.szpital.osw.pl

Dotyczy: postępowania pn. „Dostawa LEKÓW dla Zespołu Zakładów Opieki Zdrowotnej w Ostrowie Wielkopolskim z podziałem na 17 zadań”
oznaczenie sprawy: FDZP.226.40.2018.

Działając na podstawie art.38 ustawy z dn. 29.01.2004r. Prawo Zamówień Publicznych (Dz.U. z 2017r. poz.1579 ze zm.) Zamawiający udziela następujących odpowiedzi, zadanych do treści SIWZ:

Pytanie nr 1

*Czy Zamawiający dopuszcza preparat typu Rectanal 150 ml wlewka doodbytnicza? sodu diwodorofosforan jednowodny (Natrii dihydrophosphas monohydricus) 14g; disodu fosforan dwunastowodny (Dinatrii phosphas dodecahydricus) 5g/100ml. Opakowania zbiorcze karton x 20 butelek w przeliczeniu na zapotrzebowanie? **Odpowiedź: zgodnie z SIWZ***

Pytanie nr 2

1. *Czy Zamawiający w par. 1.2. usunie możliwość składania zamówień w formie telefonicznej? Zgodnie z art. 36z ust. 4 Prawa farmaceutycznego (w brzmieniu obowiązującym od 12 lipca 2015 r.) zamówienia na leki muszą być składane w formie pisemnej albo w formie dokumentu elektronicznego doręczanego środkami komunikacji elektronicznej. Nie ma możliwości składania zamówień w formie telefonicznej, a takie zamówienie jest złożone dopiero w chwili „potwierdzenia” go faksem.*

Odpowiedź: Zamawiający usuwa możliwość składania zamówień w formie telefonicznej.

2. *Czy Zamawiający zmieni określony w par. 4.1 termin dostaw „na cito” z 8 godzin na 12 godzin? Tak określony termin dostawy faworyzuje lokalnych dostawców i w praktyce wyklucza z udziału w postępowaniu tych, którzy są w stanie dostarczyć przedmiot zamówienia w cenach dużo niższych ale w terminie niewiele dłuższym (jak np. 12 godzin). W konsekwencji zapis ten narusza konkurencję oraz zasadę równego udziału stron w postępowaniu – co wynika choćby z Wyroku KIO z dnia 22 grudnia 2009 r. (KIO/UZP 1734/09): „Szeroko pojęte wymagania zamawiającego (w tym również dotyczące miejsca czy sposobu jego realizacji) składające się na opis przedmiotu zamówienia mogą naruszać konkurencję, o której stanowi art. 29 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych, nie tylko poprzez eliminację niektórych wykonawców z możliwości zaoferowania swoich usług czy produktów, ale również w sposób nadmiernie utrudniający przygotowanie i złożenie korzystnej ekonomicznie i racjonalnej oferty. Postanowienia tego typu nie mogą wprowadzać wymogów, które różnicują sytuację wykonawców obecnych na rynku w sposób nadmierny, a nie uzasadniony racjonalnymi i obiektywnymi potrzebami zamawiającego, które dany opis przedmiotu zamówienia ma zaspokoić.” Czy Zamawiający w par. 5.3 wpisze, że termin dostawy wynosi 3 dni robocze? Parametr ten nie jest kryterium wyboru oferty, zatem winien być podany przez Zamawiającego już na etapie SIWZ. Ustawa PZP nie zawiera procedury uzupełnienia tego parametru na późniejszym etapie postępowania.*

Odpowiedź:

1. Dostawy „na cito” w ciągu 12 godzin.

2. Termin dostawy 2 dni robocze.

3. *Czy Zamawiający w par. 4.3 dopisze, że w takiej sytuacji zastosowanie mają przepisy dotyczące rozpatrywania reklamacji? wszelkie zastrzeżenia jakościowe lub ilościowe stanowią w istocie zgłoszenie reklamacyjne, które winno być rozpatrywane przy udziale Wykonawcy, w terminach określonych umową. „Odmowa przyjęcia towaru” sugeruje jednostronny, bez udziału Wykonawcy, tryb postępowania, co jest niedopuszczalne w świetle przepisów KC. **Odpowiedź: zgodnie z SIWZ.***
4. *Czy Zamawiający zmieni wartość kary umownej określonej w par. 10.1.a) z 10% do wartości max. 0,2%? Obecna kara umowna jest **rażąco wygórowana.***

Odpowiedź: w par.10.1.a) wartość kary umownej Zamawiający zmienia na 0,2%

5. Czy Zamawiający w par. 10.1 wykreśli zapisy o kwocie minimalnej kary (10zł)? Zapis ten grozi Wykonawcy rażąco stratą w razie niedużych kwotowo wartości dostaw.

Odpowiedź: TAK – zamawiający wykreśla ten zapis.

Pytanie nr 3

1. Prośba o wydzielenie z pakietu nr 9 poz.18 i utworzenie z tej pozycji oddzielnego pakietu.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody

2. Prośba o wydzielenie z pakietu nr 14 poz.22 i poz.199 i utworzenie oddzielnego pakietu.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody

Pytanie nr 4

Poniższe pytania dotyczą opisu przedmiotu zamówienia w Pakiecie 1 poz. 81 w przedmiotowym postępowaniu:

1. Z uwagi na podanie w opisie przedmiotu zamówienia nazwy własnej suplementu diety, czy Zamawiający dopuści równoważny zamiennik (posiadający takie samo stężenie żywych kultur bakterii probiotycznych *Lactobacillus rhamnosus* GG (ATCC 53103)), występujący w identycznej postaci) o nazwie LactoDr. krople, będący środkiem spożywczym specjalnego przeznaczenia medycznego, który może być stosowany u pacjentów z tych samych grup wiekowych? W załączeniu przesyłamy opis oferowanego preparatu. **Odpowiedź:** zgodnie z SIWZ.

Poniższe pytania dotyczą opisu przedmiotu zamówienia w Pakiecie 1 poz. 81 w przedmiotowym postępowaniu:

2. Z uwagi na podanie w opisie przedmiotu zamówienia nazwy własnej suplementu diety, czy Zamawiający dopuści równoważny zamiennik (zawierający liofilizowane, żywe kultury bakterii *Lactobacillus rhamnosus* GG (ATCC 53103) w stężeniu 1mld CFU/kroplę) o nazwie LactoDr. krople, będący środkiem spożywczym specjalnego przeznaczenia medycznego,? **Odpowiedź:** zgodnie z SIWZ.

Poniższe pytania dotyczą opisu przedmiotu zamówienia w Pakiecie 14 poz. 227 i 458 w przedmiotowym postępowaniu:

3. Z uwagi na podanie w opisie przedmiotu zamówienia nazwy własnej suplementu diety, czy Zamawiający dopuści równoważny zamiennik (zawierający liofilizowane, żywe kultury bakterii *Lactobacillus rhamnosus* GG (ATCC 53103) w stężeniu 1mld CFU/kroplę) o nazwie LactoDr. krople, konfekcjonowany w opakowaniach x 5ml – po przeliczeniu podanej objętości na odpowiednią liczbę opakowań i zaokrągleniu uzyskanego wyniku w górę?

Odpowiedź: nie dopuszcza ze względu na różniący się skład.

Poniższe pytania dotyczą opisu przedmiotu zamówienia w Pakiecie 1 poz. 83 i 84 w przedmiotowym postępowaniu:

4. Z uwagi na podanie w opisie przedmiotu zamówienia nazw własnych suplementów diety, czy Zamawiający dopuści równoważne zamienniki o takim samym statusie rejestracyjnym, zawierające w swoich składach takie same stężenia żywych, mikroenkapsulowanych kultur bakterii probiotycznych, występujące w identycznej postaci – tj. w pozycji 83 preparat Encapsa30Dr, oraz w pozycji 84 - preparat EncapsaDr? W załączeniu przesyłamy opisy oferowanych preparatów. **Odpowiedź:** zgodnie z SIWZ.

Poniższe pytania dotyczą opisu przedmiotu zamówienia w Pakiecie 1 poz. 179 w przedmiotowym postępowaniu:

5. Uprzejmie prosimy o dopuszczenie spełniającego te same cele preparatu probiotycznego o nazwie ProbioDr. będącego preparatem złożonym i dietetycznym środkiem spożywczym specjalnego przeznaczenia medycznego, przeznaczonym do stosowania u niemowląt, dzieci i osób dorosłych, zawierającym w swoim składzie najlepiej przebadany pod względem klinicznym szczep bakterii probiotycznych *Lactobacillus rhamnosus* i *Lactobacillus helveticus* w łącznym stężeniu 2 mld CFU/kapsułkę w takim stosunku ilościowym jak w preparacie opisanym w SIWZ, występującym w takiej samej postaci. **Odpowiedź:** zgodnie z SIWZ. Zamawiający wymaga, aby był to produkt leczniczy.

6. Zwracamy się z uprzejmą prośbą o dopuszczenie zaoferowania spełniającego te same cele zamiennika o nazwie LactoDr., będącego dietetycznym środkiem spożywczym specjalnego przeznaczenia medycznego zawierającego najlepiej przebadany pod względem klinicznym szczep bakterii probiotycznych (działanie potwierdzone w kilkuset opublikowanych w literaturze światowej badaniach klinicznych) *Lactobacillus rhamnosus* GG ATCC 53103 w wysoce aktywnym stężeniu 6 mld CFU/kapsułkę, przeznaczonego do stosowania u noworodków, niemowląt, dzieci i osób dorosłych, w opakowaniach x 20 lub x 30 kaps – po przeliczeniu kapsułek na odpowiednią liczbę opakowań i zaokrągleniu uzyskanego wyniku w górę. **Odpowiedź:** zgodnie z SIWZ.

Poniższe pytania dotyczą opisu przedmiotu zamówienia w Pakiecie 1 poz. 180 w przedmiotowym postępowaniu:

7. Zwracamy się z uprzejmą prośbą o dopuszczenie zaoferowania spełniającego te same cele zamiennika o nazwie LactoDr., będącego dietetycznym środkiem spożywczym specjalnego przeznaczenia medycznego zawierającego najlepiej przebadany pod względem klinicznym szczep bakterii

probiotycznych (działanie potwierdzone w kilkuset opublikowanych w literaturze światowej badaniach klinicznych) *Lactobacillus rhamnosus* GG ATCC 53103 w wysoce aktywnym stężeniu 6 mld CFU/kapsułkę, przeznaczonego do stosowania u noworodków, niemowląt, dzieci i osób dorosłych, w opakowaniach x 20 lub x 30 kaps – po przeliczeniu kapsułek na odpowiednią liczbę opakowań i zaokrągleniu uzyskanego wyniku w górę. Oferowane kapsułki mogą być łatwo otwierane, a ich zawartość rozpuszczana w niewielkiej objętości płynu w celu sporządzania zawiesiny.

Odpowiedź: zgodnie z SIWZ. Zamawiający wymaga, aby był to produkt leczniczy.

8. Zwracamy się z uprzejmą prośbą o dopuszczenie zaoferowania spełniającego te same cele zamiennika o nazwie Lacto30Dr., będącego dietetycznym środkiem spożywczym specjalnego przeznaczenia medycznego zawierającego najlepiej przebadany pod względem klinicznym szczep bakterii probiotycznych *Lactobacillus rhamnosus* GG ATCC 53103 w aktywnym stężeniu 3 mld CFU/kapsułkę, przeznaczonego do stosowania u noworodków, niemowląt, dzieci i osób dorosłych, w opakowaniach x 30 kaps – po przeliczeniu kapsułek na odpowiednią liczbę opakowań i zaokrągleniu uzyskanego wyniku w górę. Oferowane kapsułki mogą być łatwo otwierane, a ich zawartość rozpuszczana w niewielkiej objętości płynu w celu sporządzania zawiesiny. **Odpowiedź:** zgodnie z SIWZ.

Pytanie nr 5

1. Dotyczy wzoru umowy

Czy Zamawiający zgodzi się na dodanie we wzorze umowy fragmentu o następującej treści:

„W razie wystąpienia nieprzewidzianych i niezależnych od Wykonawcy okoliczności takich jak: utrata statusu refundacyjnego leku, wstrzymanie sprzedaży lub wycofanie produktu leczniczego z obrotu decyzją Głównego Inspektora Farmaceutycznego, zaprzestanie produkcji, skutkujących uniemożliwieniem realizacji umowy przez Wykonawcę, przy jednoczesnym udokumentowanym braku możliwości dostarczenia przez Wykonawcę lub innego dostawcę przedmiotu umowy lub towaru równoważnego/odpowiednika, strony mają prawo do odstąpienia od umowy za porozumieniem stron.”

Z uwagi na to, iż Wykonawca, może prowadzić hurtownię tzw. producencką, a nie pełnoprofilową co oznacza, że nie może dostarczyć produktów innych niż te, które pozostają w jego portfolio i do których dostarczenia zobowiązuje się w złożonej ofercie wskazując nazwę handlową produktu, więc faktycznie nie ma możliwości dostarczenia odpowiednika równoważnego.

Odpowiedź: TAK – zapis powyższy zostanie dodany do treści wzoru umowy

2. Dotyczy § 4 ust.1 wzoru umowy – terminy dostaw

Czy Zamawiający zgodzi się na wydłużenie terminu dostawy przedmiotu zamówienia z 24 godzin do co najmniej **48 godzin**, a w przypadku dostaw produktów leczniczych „na cito” z 8 godzin do **24 godzin**?

Ze względu na skalę prowadzonej przez Wykonawcę działalności, termin 24-godzinny jako standardowy termin, nie zawsze jest możliwy do realizacji, zwłaszcza jeżeli zamówienie jest składane przez szpital w godzinach popołudniowych dnia poprzedniego. Oczywiście, w miarę możliwości Wykonawcy dostawy będą realizowane w terminie najkrótszym z możliwych.

Jeśli chodzi o ośmiogodzinny termin dostawy „na cito” jest on niemożliwy do spełnienia dla Wykonawców, których hurtownia leków zlokalizowana jest poza województwem wielkopolskim i okolicami co ich dyskryminuje i może wpływać na konkurencyjność postępowania.

Odpowiedź: w przypadku dostaw produktów leczniczych „na cito” z 8 do 12 godzin?

3. Dotyczy § 9 ust. 1 wzoru umowy – termin ważności produktów leczniczych

Czy Zamawiający zgodzi się na skrócenie terminu ważności dostarczanych leków do minimum 6-u miesięcy od daty dostarczenia?

Biorąc pod uwagę fakt, że Zamawiający przewiduje dostawy sukcesywne, zgodne z bieżącym zapotrzebowaniem, czyli nie przewiduje konieczności dłuższego przechowywania zamówionych produktów w magazynie apteki szpitalnej, 6 miesięczny termin ważności wydaje się być wystarczający. Oprócz tego, zgodnie z Prawem farmaceutycznym, produkty lecznicze są pełnowartościowe i dopuszczone do obrotu do ostatniego dnia swojego terminu ważności.

Ewentualnie czy Zamawiający zgodzi się na dopisanie we wzorze umowy zdania: „Dostawy produktów z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę na nie musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego”?

Odpowiedź: TAK - zapis zostanie dodany do treści wzoru umowy: „Dostawy produktów z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę na nie musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego”.

4. Dotyczy § 10 ust. 1.c) oraz ust. 2 wzoru umowy – kary umowne Czy Zamawiający zgodzi się w § 10 ust. 1.c) oraz ust. 2 wzoru umowy na zmianę wartości brutto całej umowy jako podstawy do ustalenia wysokości kary umownej na **wartość brutto niezrealizowanej części umowy**? Zgodnie z art. 483 § 1 kodeksu cywilnego (kc) „Można zastrzec w umowie, że naprawienie szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania

zobowiązania niepieniężnego nastąpi przez zapłatę określonej sumy (kara umowna)".

Powyższe oznacza, że nie można karać za zamówienie zrealizowane należycie. Natomiast z taką sytuacją będziemy mieli do czynienia, gdy zostanie nałożona kara umowna od całości wynagrodzenia umownego, podczas gdy nienależyte wykonanie będzie dotyczyło tylko części wolumenu. W niniejszej umowie mamy bowiem do czynienia z dostawami częściowymi (partiami), a nie z dostawą jednorazową. Może zdarzyć się tak, że opóźnienie bądź niewykonanie dotyczyć będzie tylko niewielkiej części umowy. Nie można tej sytuacji traktować na równi z sytuacją, w której opóźnienie bądź niewykonanie będzie dotyczyć całej umowy.

Zwracamy uwagę, że na mocy art. 484 § 2 kc „Jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej; to samo dotyczy wypadku, gdy kara umowna jest rażąco wygórowana”. Najczęściej spory sądowe o zamiarkowanie kar umownych dotyczą właśnie sytuacji, gdy kara jest nieadekwatna do stopnia niewykonania lub nienależytego wykonania umowy. Pozostawienie więc treści **§ 10 ust. 1.c) oraz ust. 2** wzoru umowy w brzmieniu dotychczasowym, może doprowadzić do tego, że Wykonawca, niesłusznie ukarany karą umowną od całości wynagrodzenia, będzie skutecznie dochodzić zamiarkowania kary umownej przed sądem. Powyższe potwierdza orzecznictwo Sądu Najwyższego. Jak stwierdził SN „O tym, czy w danym wypadku można mówić o karze umownej rażąco wygórowanej, nie może sama przez się decydować jej wysokość przyjęta procentowo w określonym akcie prawnym, lecz przede wszystkim stosunek, w jakim do siebie pozostają dochodzona kara umowna i spełnione z opóźnieniem świadczenie dłużnika. W sytuacji, gdy kara umowna równa się bądź zbliżona jest do wysokości wykonanego z opóźnieniem zobowiązania, w związku z którym ją zastrzeżono, można ją uważać za rażąco wygórowaną w rozumieniu art. 484 § 2 k.c.” (Wyrok SN z dnia 20 maja 1980 r., I CR 229/80, OSNC 1980, nr 12, poz. 243). Przykładowo, jeśli niewykonanie zamówienia będzie dotyczyło 5% wartości umowy, to kara umowna wyniesie mimo to 5% wartości umowy. Podobnie w nowszym orzecznictwie: „Miarkowanie kary umownej zastrzeżonej na wypadek zwłoki w spełnieniu całości świadczenia jest co do zasady dopuszczalne także ze względu na wykonanie przez dłużnika zobowiązania w znacznej części” (Wyrok SN z dnia 21 września 2007 r., V CSK 139/07, OSNC-ZD 2008, nr 2, poz. 44).

Istnieje również wiele wyroków Sądów Apelacyjnych i Sądów Okręgowych potwierdzających konieczność miarkowania kary w przypadku jej nieadekwatności do stopnia niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania. **Odpowiedź: TAK - zapis zostanie zmieniony na " wartość brutto niezrealizowanej części umowy"**

Pytanie nr 6

1. Czy Zamawiający dopuści do postępowania produkt Citra-Lock™ (cytrynian sodu) w stężeniu 30% w postaci bezigłowej ampułki 5 ml z przeliczeniem zamawianej ilości z systemem Luer Slip, Luer Lock stosowany w celu utrzymania prawidłowej drożności cewnika, redukując zakażenia bakteryjne przy jednoczesnym ograniczeniu zastosowania kosztownych środków trombolitycznych jako skuteczne i bezpieczne rozwiązanie przeciwwzakrzepowe i przeciwbakteryjne? **Odpowiedź: zgodnie z SIWZ.**

2. Czy Zamawiający dopuści produkt pakowany po 5 ml w kartonie 20 szt. z przeliczeniem zamawianej ilości?

Odpowiedź: zgodnie z SIWZ.

Pytanie nr 7

Czy Zamawiający dopuści w pakiecie nr 1 poz.179 wycenę Trilacu produktu leczniczego OTC spełniającego te same cele, w skład którego wchodzi wyselekcjonowane szczepy żywych kultur bakterii probiotycznych z rodzaju *Lactobacillus acidophilus* (La-5), *Lactobacillus delbrueckii subsp. Bulgaricus* (Lb-Y27), *Bifidobacterium lactis* (Bb-12), przeznaczonego do stosowania u dzieci (brak dolnej granicy wieku) i dorosłych, opakowanie zawiera 20 kapsułek, po przeliczeniu na odpowiednią liczbę kapsułek? **Odpowiedź: zgodnie z SIWZ.**

/podpisano

Dyrektor ZZOZ w Ostrowie Wlkp

Dariusz Bierta/