

Znak sprawy: ZP/TP2/04/2022

Siewierz, dnia 25.03.2022 r.

**WYKONAWCY**

**biorący udział w postępowaniu**

## **WYJAŚNIENIA I ZMIANA TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA - 1**

Zamawiający uprzejmie informuje, że w ramach postępowania prowadzonego w trybie podstawowym z możliwością negocjacji na podstawie art. 275 pkt. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 roku - Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. 2021 poz. 1129 z późn. zm.) – zwaną dalej Pzp, pn.: „Dostawa produktów leczniczych, wyrobów medycznych (pakiety nierozstrzygnięte) dla potrzeb Szpitala Chorób Płuc w Siewierzu Sp. z o.o.”, złożony został wniosek o wyjaśnienie treści SWZ, zawierające pytanie następującej treści na które **ZAMAWIAJĄCY** udziela odpowiedzi:

**1. PYTANIE Nr 1**

**Zadanie nr 2, Pakiet nr 3, poz. 1**

Czy zamawiający dopuści tylko przezroczyste kieliszki?

**ODPOWIEDŹ NR 1**

Tak, Zamawiający wyraża zgodę

**2. PYTANIE Nr 2**

**Zadanie nr 2, Pakiet nr 3, pozycja nr 1**

Czy zamawiający dopuści opakowanie 75 sztuk, z przeliczeniem ilości?

**ODPOWIEDŹ NR 2**

Tak, Zamawiający dopuszcza, z przeliczeniem ilości i zaokrągleniem do pełnego opakowania.

**3. PYTANIE Nr 3**

**Zadanie nr 2, Pakiet nr 3, pozycja nr 4**

Czy zamawiający dopuści ustnik o długości 67mm?

**ODPOWIEDŹ NR 3**

Nie, Zamawiający nie dopuszcza.

**4. PYTANIE Nr 4**

**Zadanie nr 2, Pakiet nr 3, pozycja nr 5**

Czy zamawiający dopuści jako produkt równoważny worek na wymiociny wykonany z przejrzystego materiału PE pozwalającego na wizualne zbadanie treści wewnątrz torby (w tym krwi), o pojemności 1500ml, skalowany co 100 ml, z szerokim wygodnym otworem wlotowym zapobiegającym rozlaniu treści, plastikowa obręcz umożliwia łatwy chwyt i obsługę zmniejszając ryzyko zanieczyszczenia, funkcja „Twist & Lock” (przekręć i zamknij) na obręczy umożliwia bezpieczne zamknięcie worka po użyciu, tak aby treść i zapach nie wydostały się na zewnątrz, pakowany po 50 sztuk?

#### **ODPOWIEDŹ NR 4**

Tak, Zamawiający dopuszcza.

#### **5. PYTANIE Nr 5**

##### **Zadanie nr 2, Pakiet nr 3, pozycja nr 6**

Czy zamawiający dopuści równoważne jednorazowe myjki do mycia ciała w formie zaokrąglonej rękawicy ze zwężeniem w dolnej części, myjka jednostronnie nasączona środkiem myjącym o neutralnym pH=5,5, aktywowanym po zwilżeniu wodą, myjka wykonana w 100% z włókien poliestrowych o gramaturze łącznej 170g/m<sup>2</sup> (100g/m<sup>2</sup> część przednia + 70g/m<sup>2</sup> część tylna), rozmiar 17x24,5cm, pozbawiona lateksu, czystość mikrobiologiczna potwierdzona badaniami nie starszymi niż 2017 rok na brak zawartości TPC, Coliforms. Fungi, Staphylococcus aureus, Pseudomonas aeruginosa, Streptococcus hemolyticus, opakowanie jednostkowe 20 sztuk z graficzną instrukcją stosowania oraz składem, opakowanie foliowe?

#### **ODPOWIEDŹ NR 5**

Tak, Zamawiający dopuszcza.

#### **6. PYTANIE Nr 6**

##### **Zadanie nr 2, Pakiet nr 3, pozycja 6**

Czy zamawiający dopuści produkt oferowany na 23% stawce VAT?

#### **ODPOWIEDŹ NR 6**

Tak, Zamawiający dopuszcza.

#### **7. PYTANIE Nr 7**

##### **Zadanie nr 2, Pakiet nr 3, pozycja 6**

Czy zamawiający dopuści opakowanie 20 sztuk z przeliczeniem ilości?

#### **ODPOWIEDŹ NR 7**

Tak, Zamawiający dopuszcza.

#### **8. PYTANIE Nr 8**

##### **Zadanie nr 2, Pakiet nr 3, pozycja nr 8**

Czy zamawiający dopuści ścierki do osuszania wykonane z Airlaid, rozmiar 30cm x 33cm, gramatura 50g/m<sup>2</sup>, grubość 0,7mm?

#### **ODPOWIEDŹ NR 8**

Nie, Zamawiający nie dopuszcza.

#### **9. PYTANIE Nr 9**

##### **Zadanie nr 2, Pakiet nr 3, pozycja nr 22**

Czy zamawiający dopuści produkt równoważny innego producenta?

#### **ODPOWIEDŹ NR 9**

Nie, Zamawiający nie dopuszcza.

#### **10. PYTANIE Nr 10**

Do §4 ust. 1 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z wzoru umowy obowiązku ustanowionego treścią §4 ust. 1, polegającego na rozładunku oraz wniesieniu asortymentu do miejsca wskazanego przez Zamawiającego, mając na uwadze treść art. 86 ust. 1 ustawy Prawo farmaceutyczne, zgodnie z którym, apteka jest placówką ochrony zdrowia publicznego, w której osoby uprawnione świadczą w szczególności usługi farmaceutyczne, a zatem należałoby wywodzić, że do przebywania i wykonywania czynności w pomieszczeniu apteki uprawniony jest wyłącznie krąg osób ograniczony głównie do farmaceutów oraz techników farmaceutycznych.

Ponadto, zważywszy na zastrzeżony w art. 99 ust. 1 ustawy Prawo Zamówień Publicznych przepis, zgodnie z którym przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, zaś

zapropionowany przez Zamawiającego zapis umowy wyklucza po stronie wykonawcy możliwość przeprowadzenia dokładnej kalkulacji i oszacowania kosztów, skoro:

- to od Zamawiającego oraz od wolumenu składanych przez niego zamówień, na który wykonawca nie ma wpływu, wynikać będzie zakres wymaganych po stronie wykonawcy czynności;

- na podstawie tak sformułowanego postanowienia brak jest możliwości oszacowania odległości punktu wyładunku zamówienia ze środka transportu do pomieszczenia apteki szpitalnej;

- w konsekwencji zaś, brak jest możliwości oszacowania czasu, który konieczny będzie na dokonanie danej dostawy, a zatem oszacowania usługi,

zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie postanowienia §4 ust. 1 wzoru umowy, ewentualnie zaś jego dookreślenia poprzez uszczegółowienie opisu przedmiotu zamówienia w zakresie usługi polegającej na rozmieszczeniu przedmiotu dostawy na półkach w aptece szpitalnej Zamawiającego, w tym poprzez wskazanie odległości pomiędzy miejscem rozładunku a miejscem usytuowania apteki szpitalnej, wysokości półek w aptece szpitalnej itp., tak aby możliwa była wycena kosztów omawianej usługi.

#### **ODPOWIEDŹ NR 10**

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

#### **11. PYTANIE Nr 11**

Do §3 ust. 3, §8 ust. 1 pkt 10 wzoru umowy: Wskazujemy, że zapisy §3 ust. 3 oraz §8 ust. 1 pkt 10 wzoru umowy są ogólne i nieprecyzyjne. Na ich podstawie wykonawcy nie są w stanie dokonać prawidłowej kalkulacji cen na potrzeby składanej oferty, ponieważ nie będą w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia. W związku z tym wnosimy o doprecyzowanie zapisów §3 ust. 3 oraz §8 ust. 1 pkt 10 wzoru umowy, w taki sposób, aby były zgodne z zasadami określonymi w ustawie z dnia 11 września 2019 r. (Dz. U. 2019 r., poz. 2019 ze zm.), a w szczególności przepisami art. 99 ust. 1 (nakazującym precyzyjne opisywanie przedmiotu zamówienia), art. 433 pkt 4 (nakazującym wskazanie minimalnej wartości lub wielkości świadczenia), art. 454 ust. 2 pkt 3 (zakazującym istotnych zmian umowy, jeśli zmiana w sposób znaczny rozszerza albo zmniejsza zakres świadczeń i zobowiązań wynikających z umowy) oraz art. 455 ust. 1 pkt 1 (dopuszczającym zmiany umowy wyłącznie po spełnieniu warunków wskazanych w ustawie PZP).

#### **ODPOWIEDŹ NR 11**

W odpowiedzi na powyższe pytanie, Zamawiający przychyliła się do wniosku i dokonuje wykreślenia § 3 ust. 3 oraz § 8 ust. 1 pkt 10 z wzoru umowy. Zmodyfikowany wzór umowy - Załącznik nr 5 w załączeniu.

#### **12. PYTANIE Nr 12**

Do §4 ust. 7, §8 ust. 1 pkt 4 wzoru umowy. Prosimy o informację, czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy oraz braku możliwości dostarczenia zamiennika leku w cenie przetargowej (bo np. będzie to groziło rażąco stratą dla Wykonawcy), Zamawiający wyrazi zgodę na sprzedaż w cenie zbliżonej do rynkowej lub na wyłączenie tego produktu z umowy bez konieczności ponoszenia kary przez Wykonawcę?

## **ODPOWIEDŹ NR 12**

W związku z powyższym wnioskiem Zamawiający dokonują zmiany wzoru umowy w poniższym zakresie.

Z uwagi na omyłkę w numeracji §4 wzoru umowy od ust. 6 w dół, § 4 ust. 6 staje się §4 ust. 5, a §4 ust. 7, staje się §4 ust. 6.

*§4 ust. 6: W przypadku zakończenia produkcji lub wycofania z rynku wyrobu, będącego przedmiotem zamówienia, dopuszcza się, za zgodą Zamawiającego wyrażoną w formie pisemnej pod rygorem nieważności, zmianę na nowy inny towar o tych samych, bądź lepszych parametrach, po cenie jednostkowej brutto nie wyższej niż wskazana w ofercie cena towaru zastępowanego, chyba że nie jest możliwe dostarczenie zamiennika towaru po cenie jednostkowej brutto nie wyższej niż wskazana w ofercie cena towaru zastępowanego bez rażącej straty dla Wykonawcy. W takiej sytuacji Strony, po udokumentowaniu przez Wykonawcę powyższego dopuszczają wyłączenie danego towaru z umowy poprzez zawarcie stosownego pisemnego pod rygorem nieważności aneksu.*

*§8 ust. 1 pkt 4: W razie przejściowego udokumentowanego i obiektywnego braku możliwości dostawy towaru o nazwie handlowej wskazanej w ofercie Wykonawcy, Zamawiający dopuszcza dostawę towaru równoważnego odpowiadającego wymogom określonym przez Zamawiającego w opisie przedmiotu zamówienia. Każdorazowa dostawa równoważnego towaru we wskazanych okolicznościach wymaga uprzedniej pisemnej pod rygorem nieważności akceptacji Zamawiającego i nie wymaga zawarcia aneksu do umowy. Towar równoważny zostanie Zamawiającemu dostarczony po cenie jednostkowej nie wyższej aniżeli cena towaru zawartego w ofercie Wykonawcy – wyłącznie przez okres trwania przeszkody; Jeżeli nie jest możliwe dostarczenie zamiennika towaru po cenie jednostkowej brutto nie wyższej niż wskazana w ofercie cena towaru zastępowanego bez rażącej straty dla Wykonawcy, w takiej sytuacji Strony, po udokumentowaniu przez Wykonawcę powyższego dopuszczają wyłączenie danego towaru z umowy poprzez zawarcie stosownego pisemnego pod rygorem nieważności aneksu.*

## **13. PYTANIE Nr 13**

Do §4 ust. 10 wzoru umowy: Prosimy o dodanie słów zgodnych z przesłanką wynikającą 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 NR 13**

W związku z powyższym wnioskiem Zamawiający wyraża zgodę na zmianę wzoru umowy w poniższym zakresie:

Z uwagi na omyłkę w numeracji §4 wzoru umowy od ust. 6 w dół, § 4 ust. 10 staje się §4 ust. 9.

*§4 ust. 9: W przypadku opóźnienia Wykonawcy w dostawie zamówionych towarów przekraczającego ..... Zamawiający może dokonać zakupu zamówionych, a niedostarczonych przez Wykonawcę towarów we własnym zakresie i obciążyć Wykonawcę kwotą wynikającą z różnicy ceny zakupu tych towarów, dodatkowymi kosztami ich dostawy (np. przesyłki kurierskiej, transportu) oraz ewentualnymi innymi dodatkowymi uzasadnionymi kosztami poniesionymi przez Zamawiającego, z wyłączeniem powołania się przez Zamawiającego na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Wykonawcę do odmowy dostarczenia towaru Zamawiającemu. Wykonawca oświadcza, że wyraża zgodę na potrącenie kwoty stanowiącej w/w koszty z przysługującej mu należności za sprzedaż towarów, w przypadku niezapłacenia w/w kosztów w terminie 7 dni od dnia otrzymania noty obciążeniowej.*

#### 14. PYTANIE Nr 14

Do §4 ust. 13 wzoru umowy. Ponieważ charakterystyki produktów leczniczych oraz ich aktualizacje są dokumentami powszechnie dostępnymi, to wnosimy o odstąpienie od wymogu bieżącego przekazywania Zamawiającemu ich aktualizacji.

#### **ODPOWIEDŹ NR 14**

Zamawiający nie wyraża zgody na rezygnację z ww. wymogu. Ponadto wskazuję, że z uwagi na omyłkę w numeracji §4 wzoru umowy od ust. 6 w dół, § 4 ust. 13 staje się §4 ust. 12.

#### 15. PYTANIE Nr 15

Do §7 ust. 1 lit. a), b) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów §7 ust. 1 lit. a), b) wzoru umowy w taki sposób, aby kara umowna zastrzeżona na wypadek opóźnienia w realizacji zamówienia była wyłącznie proporcjonalna do wartości części zamówienia zrealizowanej z opóźnieniem - bez sztywnych kar, tj. 200,00 zł lub 100,00 zł i wynosiła np. 0,5% wartości niedostarczonego towaru za każdy rozpoczęty dzień zwłoki przy dostawie w trybie zwykłym oraz 0,2% wartości niedostarczonego towaru za każdą godzinę zwłoki przy dostawie w trybie na cito? Wskazujemy przy tym, że wysokość ww. kary umownej możliwej do naliczenia przez Zamawiającego (200,00 zł za każdy dzień zwłoki lub 100,00 zł za każdą godzinę zwłoki) nie zostaje uzależniona ani od realnej wartości niezrealizowanej terminowo części 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. 353<sup>1</sup> Kodeksu cywilnego - ze względu na sprzeczność z naturą stosunku zobowiązaniowego. Reasumując, ww. sankcja wynikająca z proponowanej treści umowy nie spełnia zasadniczego celu, dla którego jest wprowadzona i uwzględnia jedynie represyjną funkcję kar umownych. Mając na uwadze powyższe, Wykonawca wnosi o zmianę wspomnianego zapisu, aby był on zgodny z reżimem prawa cywilnego.

#### **ODPOWIEDŹ NR 15**

W związku z powyższym wnioskiem Wykonawcy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę §7 ust. 1 wzoru umowy, który otrzymuje brzmienie:

*1. Strony zgodnie ustalają, że w razie niewykonania lub nienależytego wykonania umowy przez Wykonawcę, Wykonawca zobowiązany będzie do zapłaty na rzecz Zamawiającego kar umownych w następujących sytuacjach i wysokościach:*

*a) w przypadku zwłoki w dostarczeniu towaru w stosunku do terminu, o którym mowa w § 4 ust. 3, Wykonawca zapłaci karę umowną w wysokości 0,5 % wartości netto niedostarczonego towaru, za każdy dzień zwłoki,*

*b) w przypadku zwłoki w dostarczeniu towaru w stosunku do terminu, o którym mowa w § 4 ust. 7, Wykonawca zapłaci karę umowną w wysokości 0,5 % wartości netto niedostarczonego towaru, za każdą godzinę zwłoki,*

*c) w przypadku zwłoki w usunięciu braków ilościowych lub w dokonaniu wymiany towaru wadliwego na wolny od wad, Wykonawca zapłaci karę umowną w wysokości 0,5% wartości netto części towaru podlegającego wymianie lub uzupełnieniu, za każdy dzień zwłoki,*

*d) w przypadku odstąpienia od umowy przez Wykonawcę z przyczyn niezależnych od Zamawiającego, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 20 % wartości maksymalnej przedmiotu umowy netto określonej w § 3 ust. 1,*

*e) W przypadku odstąpienia od umowy przez Zamawiającego z winy Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 20 % wartości maksymalnej przedmiotu umowy netto określonej w § 3 ust. 1.*

**16. PYTANIE Nr 16**

Do §7 ust. 1 lit. c) wzoru umowy: Mając na uwadze argumentację jak powyżej, prosimy o odpowiedź czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kary umownej za zwłokę w usunięciu braków ilościowych lub w dokonaniu wymiany towaru wadliwego na wolny od wad, poprzez wprowadzenie kary w wysokości 0,5% wartości części towaru podlegającego wymianie lub uzupełnieniu, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki?

**ODPOWIEDŹ NR 16**

Stanowisko Zamawiającego w odpowiedzi na pytanie nr 15.

**17. PYTANIE Nr 17**

Do §7 ust. 1 lit. d), e), ust. 3 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie oraz zmianę sposobu obliczania kary umownej za odstąpienie od umowy, w ten sposób, aby wynosiła ona 10% wartości netto niezrealizowanej części umowy?

**ODPOWIEDŹ NR 17**

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

**18. PYTANIE Nr 18**

Czy w stosunku do Zamawiającego na chwilę obecną aktualizują się przesłanki „niewypłacalności” oraz „zagrożenia niewypłacalnością” w rozumieniu art. 6 ustawy z dn. 1.01.2016 r. – Prawo restrukturyzacyjne (Dz.U.2015.978 z późn. zm.) oraz art. 10 ustawy z dn. 28.02.2003 r. – Prawo upadłościowe (Dz.U.60.535 z późn. zm.)? Czy według wiedzy Zamawiającego w/w przesłanki staną się aktualne w okresie od chwili obecnej do zakończenia umowy zawartej na skutek niniejszego postępowania.

**ODPOWIEDŹ NR 18**

Względem Zamawiającego na chwilę obecną nie aktualizują się przesłanki „niewypłacalności” oraz „zagrożenia niewypłacalnością” w rozumieniu art. 6 ustawy z dn. 1.01.2016 r. – Prawo restrukturyzacyjne (Dz.U.2015.978 z późn. zm.) oraz art. 10 ustawy z dn. 28.02.2003 r. – Prawo upadłościowe (Dz.U.60.535 z późn. zm.). Według wiedzy Zamawiającego nie staną się aktualne w okresie od chwili obecnej do zakończenia umowy zawartej na skutek niniejszego postępowania.

**19. PYTANIE Nr 19**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na ustanowienie ze swojej strony zabezpieczeń cywilnoprawnych prawidłowego wykonania umowy przetargowej, w jednej z następujących postaci:

- oświadczenia o poddaniu się egzekucji wprost w trybie art. 777 § 1 pkt 5 Kodeksu postępowania cywilnego

- cesji na zabezpieczenie w Narodowym Funduszu Zdrowia.

Celem wyjaśnienia powyższego zapytania zwracamy uwagę na ogromne ryzyko Wykonawcy związane z potencjalnym ogłoszeniem postępowania restrukturyzacyjnego lub upadłościowego wobec Zamawiającego, polegające m.in. na niemożliwości odzyskania (w całości lub w części) należności objętych masą sanacyjną. W razie odmownej odpowiedzi, prosimy o jej uzasadnienie i

wskazanie, czy w toku trwania umowy przetargowej Zamawiający zamierza korzystać z narzędzi przewidzianych w ustawie z dn. 1.01.2016 r. – Prawo restrukturyzacyjne (Dz.U.2015.978 z późn. zm.) i ustawie z dn. 28.02.2003 r. – Prawo upadłościowe (Dz.U.60.535 z późn. zm.).

#### **ODPOWIEDŹ NR 19**

Zamawiający nie wyraża zgody na ustanowienie ze swojej strony zaproponowanych zabezpieczeń. Brak jest jakichkolwiek podstaw do ich zastosowania. Nie występuje również „ogromne ryzyko Wykonawcy związane z potencjalnym ogłoszeniem postępowania restrukturyzacyjnego lub upadłościowego wobec Zamawiającego”, na które powołuje się oferent. Według aktualnej wiedzy Zamawiającego w toku trwania umowy przetargowej Zamawiający nie zamierza korzystać z narzędzi przewidzianych w ustawie z dn. 1.01.2016 r. – Prawo restrukturyzacyjne (Dz.U.2015.978 z późn. zm.) i ustawie z dn. 28.02.2003 r. – Prawo upadłościowe (Dz.U.60.535 z późn. zm.).

#### **20. W Rozdziale XVII SWZ – Termin składania ofert**

**pkt. 1 otrzymuje brzmienie:**

Oferty należy składać w terminie **do 31.03.2022r. do godz. 11:00.**

#### **21. W Rozdziale XVIII SWZ – Termin otwarcia ofert**

**pkt. 1 otrzymuje brzmienie:**

Otwarcie ofert odbywać się będzie za pośrednictwem miniPortalu nastąpi dnia **31.03.2022r. o godz. 12:00.**

#### **22. W Rozdziale XIX SWZ – Termin związania ofertą**

**pkt. 1 otrzymuje brzmienie:**

Wykonawca będzie związany ofertą przez okres 30 dni, tj. **do dnia 29.04.2022** r. Bieg terminu związania ofertą rozpoczyna się wraz upływem terminu składania ofert.

23. Pozostałe brzmienie SWZ wraz z załącznikami nie ulega zmianie.

24. Ponadto dokonano zmiany treści Ogłoszenia o zamówieniu jak w załączeniu.

25. Powyższe zmiany stanowią integralną część SWZ i są wiążące dla wszystkich Wykonawców, którzy będą ubiegać się o udzielenie zamówienia i złożą ofertę w ww. postępowaniu.

**Prezes Zarządu**

**Robert Dederko**