

Poznań, dnia 2009-11-10

EZ/.....6041/5..../2009

**Wg rozdzielnika
Do wszystkich uczestników postępowania o zamówienie publiczne**

Dotyczy: przetarg nieograniczony nr 115/2009 – leki.

Wielkopolskie Centrum Onkologii uprzejmie informuje, iż wpłynęły pytania do specyfikacji istotnych warunków zamówienia, na które udzielamy odpowiedzi:

Pytanie

1. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie wysokości kary umownej w przypadku zwłoki w dostawie przedmiotu umowy z 2% na 1% wartości niezrealizowanej części dostawy, za każdy dzień zwłoki?
2. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie wysokości kary umownej w przypadku odstąpienia od umowy przez Zamawiającego z powodu okoliczności za które odpowiada Wykonawca z 0,5% na 0,25% wartości niezrealizowanej części umowy?

Odpowiedź: 1,2. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści załącznika numer 6 do siwz stanowiącego projekt umowy w zakresie § 5 ust. 1 pkt a) i c) tiret pierwsze w sposób zaproponowany przez wykonawcę.

Wykonawca podejmując decyzję o złożeniu oferty w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego postępuje w sposób świadomy, kierując się między innymi wymogami zamawiającego odnośnie terminów dostawy objętych zamówieniem publicznym leków, a także konsekwencjami niedotrzymania tych terminów, w szczególności w zakresie uprawnienia zamawiającego do żądania od pozostającego w zwłoce ze spełnieniem świadczenia wykonawcy kar umownych. Nie podlega wątpliwości, iż niedostarczenie przez wykonawcę w terminie objętych zamówieniem publicznym leków spowodować może daleko idące konsekwencje po stronie zamawiającego, wiążące się w szczególności z powstaniem po jego stronie szkody. W związku z powyższym istnieje konieczność zastrzeżenia kary umownej stanowiącej substytut odszkodowania w wysokości określonej z góry przy zawieraniu umowy.

Pytanie

1. Prosimy o podanie, w jaki sposób prawidłowo przeliczyć ilość opakowań handlowych w przypadku występowania na rynku opakowań posiadających

inną ilość sztuk (tabletek, ampułek, kilogramów itp.), niż zamieszczona w SIWZ; a także w przypadku, gdy wycena innych opakowań leków spełniających właściwości terapeutyczne jest **korzystniejsza pod względem ekonomicznym** (czy podać pełne ilości opakowań zaokrąglone w górę, czy ilość opakowań przeliczyć do dwóch miejsc po przecinku)?

Odpowiedź: Przeliczenia opakowań dokonuje się wg zasady matematycznej np. $3,4 = 3$; $3,5 = 4$

Pytanie

2. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postaci proponowanych preparatów – tabletki na tabletki powlekane lub kapsułki lub drażetki i odwrotnie, fiołki na ampułki lub ampułko-strzykawki i odwrotnie? Odpowiedź: zamawiający nie może obligatoryjnie zezwolić na zamiany leków, gdyż należy zapytać o konkretne opakowania leków.

Pytanie

Zwracamy się z prośbą o określenie w jaki sposób postąpić w przypadku zaprzestania lub braku produkcji danego preparatu. Czy wycenić lek z ostatnią ceną z informacją o jego braku, czy w ogóle nie wyceniać? Odpowiedź: Nie wyceniać.

Pytanie

Czy można wycenić lek równoważny pod względem składu chemicznego i dawki lecz różniący się postacią (tabletki na tabletki powlekane lub kapsułki lub drażetki i odwrotnie fiołki na ampułki i odwrotnie) przy zachowaniu tej samej drogi podania? Odpowiedź: należy zapytać jakiego preparatu dotyczy zamiana.

Pytanie

5. Czy w związku z nowelizacją ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2006 r. nr 164, poz. 1163, nr 170, poz. 1217 i nr 227, poz. 1658, z 2007 r. nr 64, poz. 427 i nr 82, poz. 560, oraz z 2008 r. nr 171, poz. 1058), w której art. 144 ust. 1 otrzymał nowe, bardzo restrykcyjne brzmienie, Zamawiający zechciałby dodać w projekcie umowy, załączonym do specyfikacji istotnych warunków zamówienia, zapis w poniższym brzmieniu?:
 1. W trakcie obowiązywania umowy strony dopuszczają zmiany cen wyłącznie w przypadku:
 - a. zmiany stawki podatku VAT, przy czym zmianie ulegnie wyłącznie cena brutto, cena netto pozostanie bez zmian;
 - b. zmian cen urzędowych leków, wprowadzonych rozporządzeniem odpowiedniego Ministra, przy czym zmiany te mogą dotyczyć podwyższenia i obniżenia cen jak również dodania nowych a także skreślenia leków z wykazu leków objętych cenami urzędowymi;
 - c. zmian stawek opłat celnych wprowadzonych decyzjami odośnych władz;
 - d. uzasadnionych zmian wprowadzonych przez producentów leków, na podstawie dokumentu wystawionego przez producenta (oświadczenie, cennik lub faktura);

- e. zmian kursu waluty powyżej 5%, w przypadku leków importowanych, zgodnie z tabelą NBP;
- 2. Zmiany wymienione w ppkt 1), 2) i 3) następują z mocy prawa i obowiązują od dnia obowiązywania odpowiednich przepisów.
- 3. Zmiany wymienione w ppkt 4) i 5) mogą być dokonane na wniosek wykonawcy, w terminie do 14 dni od przesłania zawiadomienia, w formie aneksu do umowy.
- 4. W przypadku szczególnych okoliczności, takich jak wstrzymanie lub zakończenie produkcji, strony dopuszczają możliwość dostarczania odpowiedników preparatów objętych umową. Ewentualna zmiana ceny w tym zakresie może odbywać się na zasadach określonych w punkcie 3.
- 5. Strony dopuszczają zmianę cen jednostkowych preparatów objętych umową w przypadku zmiany wielkości opakowania wprowadzonej przez producenta z zachowaniem zasady proporcjonalności w stosunku do ceny objętej umową.
- 6. W przypadku, kiedy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmian cen leków objętych umową dopuszczają możliwość rozwiązania umowy w całości lub w spornej części.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę projektu umowy w sposób proponowany przez wykonawcę. Paragraf 3 ust. 2 projektu umowy przewiduje, możliwość zmiany wartości przedmiotu zamówienia (umowy) – co bezpośrednio przekłada się na ceny leków oferowanych przez wykonawcę – w przypadku:

- a) zmiany stawki podatku VAT obejmującej Leki, przy czym zmiane ulegnie wyłącznie cena brutto, cena netto pozostanie bez zmian,
- b) zmian cen urzędowych Leków, wprowadzonych rozporządzeniem odpowiedniego Ministra, przy czym zmiany te mogą dotyczyć podwyższenia i obniżenia cen, jak również dodania nowych leków, a także skreślenia leków z wykazu leków objętych cenami urzędowymi,
- c) zmian stawek opłat celnych wynikających z przepisów prawa, obejmujących Leki importowane,
- d) uzasadnionych zmian wprowadzonych przez producentów Leków, pod warunkiem, iż zostanie ona poprzedzona pisemnym oświadczeniem, które producent danego Leku złoży Zamawiającemu, a zmiana ta nie będzie przewyższać 5 % pierwotnej ceny Leku.
- e) zmian kursu waluty powyżej 5% w stosunku do kursu tejże waluty obowiązującego w dniu zawarcia niniejszej umowy, zgodnie z tabelą kursów walut publikowaną przez NBP, w przypadku leków importowanych,.

Punkty a)-c) i e) są identyczne lub prawie identyczne z proponowanymi przez wykonawcę. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści punktu d) w sposób proponowany przez wykonawcę. Ryzyko zmiany cen przez producenta leków stanowi ryzyko gospodarcze związane z prowadzeniem przez wykonawców działalności

gospodarczej i jako takie nie może być przerzucone na zamawiającego. Zamawiający mimo tego dopuszcza, w uzasadnionych przypadkach, możliwość zmiany wartości przedmiotu zamówienia (a więc ceny leków), w razie ich zmiany przez producenta pod warunkiem, iż nie będzie przekraczać ona 5% pierwotnej ceny. Usunięcie pięcioprocentowego limitu, jak proponuje wykonawca, mogłoby potencjalnie rodzić zbyt niekorzystne ekonomicznie skutki dla zamawiającego.

Paragraf 3 ust. 3 projektu umowy zasadniczo odpowiada propozycji wykonawcy, zamawiający wymaga jednakże od wykonawcy pisemnego powiadomienia o zmianie ceny leków z siedmiodniowym wyprzedzeniem, co uzasadnione jest faktem, iż to w interesie wykonawcy leży podwyższenie ceny leków, zaś zamawiający musi mieć wystarczającą ilość czasu na wprowadzenie nowych cen. Ponadto zamawiający uwzględniając fakt, iż *vacatio legis* przepisów mających wpływ na cenę leków będących przedmiotem zamówienia może być krótszy niż 7 dni od dnia ich opublikowania umożliwia wykonawcy, w takim przypadku, powiadomienie o zmianie przepisów w terminie późniejszym, co należy uznać za rozwiązanie korzystne dla wykonawców.

Paragraf 3 ust. 4 projektu umowy również odpowiada propozycji wykonawcy, z tym że zamawiający wymaga zachowania co najmniej 14-dniowego wyprzedzenia przed dokonaniem zmiany umowy w celu umożliwienia precyzyjnego opracowania aneksu oraz zastrzega konieczność zachowania formy pisemnej pod rygorem nieważności, co znajduje oparcie w dyspozycji art. 139 ust. 2 Ustawy – Prawo zamówień publicznych.

Paragraf 3 ust. 5 i 6 projektu umowy zawierają postanowienia niemalże identyczne jak proponowane przez wykonawcę, różnice nie zmieniają w żaden sposób treści umowy.

Paragraf 3 ust. 7 umowy również odpowiada propozycji wykonawcy. Zamawiający uwzględnia także zapis dotyczący możliwości odstąpienia od umowy, będący powtórzeniem zapisu art. 145 ust. 1 Ustawy – Prawo zamówień publicznych.

Z poważaniem,
Z-ca Dyr. ds. ekonomiczno-eksploatacyjnych

inż. Małgorzata Kołodziej-Sarna