

Poznań, dnia 2013-11-28

EZ/350/130/2013/ __1409__

Wg rozdzielnika:

Do wszystkich uczestników i zainteresowanych postępowaniem o zamówienie publiczne.

dotyczy: przetargu nieograniczonego 130/2013 Zakup i dostawa radiofarmaceutyku 18F-FDG dla Pracowni PET Zakładu Medycyny Nuklearnej.

Wielkopolskiego Centrum Onkologii uprzejmie informuje, iż wpłynęły zapytania do specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Niniejszym udzielamy odpowiedzi na pytanie nr 1.

Odpowiedzi na pytania 2-17 zostaną udzielone w terminie niezwłocznym.

1. pkt V, podpkt 2, poz. 1 SIWZ w tabeli posiada następujące brzmienie:

„Uprawnienia do wykonywania określonej działalności lub czynności, jeżeli przepisy prawa nakładają obowiązek ich posiadania

O udzielenie zamówienia mogą ubiegać się wykonawcy, którzy spełniają warunki, dotyczące posiadania uprawnień do wykonywania określonej działalności lub czynności, jeżeli przepisy prawa nakładają obowiązek ich posiadania.

W celu wykazania spełnienia w/w warunku należy złożyć:

- Koncesja na prowadzenie hurtowni farmaceutycznej
- Oświadczenie o spełnieniu warunku

Ocena spełniania warunków udziału w postępowaniu będzie dokonana na zasadzie spełnia/nie spełnia.”

- Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę powołanego zapisu poprzez zastąpienie go poniższym zapisem:

„(...) W celu wykazania spełnienia w/w warunku należy złożyć:

- koncesja na prowadzenie hurtowni farmaceutycznej albo zezwolenie na wytwarzanie radiofarmaceutyku będącego przedmiotem zamówienia,
- Oświadczenie o spełnieniu warunku

Ocena spełniania warunków udziału w postępowaniu będzie dokonana na zasadzie spełnia/nie spełnia.”

Wykonawca, jako wytwórca radiofarmaceutyku, będącego przedmiotem Postępowania, posiada zezwolenie Głównego Inspektora Farmaceutycznego na wytwarzanie produktu leczniczego Steripet, co uprawnia go do wykonywania działalności polegającej na sprzedaży i dostawie tego radiofarmaceutyku Wielkopolskiemu Centrum Onkologii, pomimo że nie posiadania koncesji na prowadzenie hurtowni farmaceutycznej. Uprawnienie powyższe wynika z art. 42 ust. 1, pkt 1a lit b w zw. z art. 2 pkt 42 i 43 Ustawy z dnia 6 września 2001r. „Prawo farmaceutyczne” (Dz. U. z 2008 r., Nr 45, poz. 271 z późn. zm., dalej jako „Ustawa”)

Równocześnie zarówno Ustawa, jak i inne przepisy, nie nakładają na wytwórcę produktu leczniczego obowiązku posiadania hurtowni farmaceutycznej, a tym samym koncesji na jej prowadzenie. W świetle przedstawionych powyżej przepisów Wykonawca spełnia wymóg stawiany uczestnikom postępowania, a polegający na „posiadaniu uprawnień do wykonywania określonej działalności lub czynności, jeżeli przepisy prawa nakładają obowiązek ich posiadania” dysponując zezwoleniem na wytwarzanie radiofarmaceutyku oferowanego w Postępowaniu.

W związku z tym Wykonawca wnosi o zmianę zapisu SIWZ jak wyżej.

ODPOWIEDŹ: TAK, DOKONUJE SIĘ ZMIANY SPECYFIKACJI W PKT V.2.1

JEST: Koncesja na prowadzenie hurtowni farmaceutycznej

WINNO BYĆ: Koncesja na prowadzenie hurtowni farmaceutycznej albo zezwolenie na wytwarzanie radiofarmaceutyku będącego przedmiotem zamówienia,

PONIŻEJ PODAJEMY TREŚĆ POZOSTAŁYCH PYTAŃ – ODPOWIEDZI OPUBLIKUJEMY NIEZWŁOCZNIE W USTAWOWYM TERMINIE.

2. **W pkt VI, podpkt 2 SIWZ, Zamawiający zobowiązuje Wykonawcę do przedstawienia „Dokumentów wyszczególnionych w pkt. IV Specyfikacji na zasadach w nim określonych”. Tymczasem pkt. IV Specyfikacji dotyczy terminów realizacji zamówienia i nie ma w nim wzmianki o żadnych dokumentach.**
 - Czy Zamawiający ma na myśli pkt III SIWZ, gdzie wymienione zostały dokumenty związane z dopuszczeniem do obrotu produktu leczniczego będącego przedmiotem postępowania?
3. **W pkt. IV SIWZ Zamawiający wskazuje wymaganą aktywność jednorazowej dostawy radiofarmaceutyku:**
„Warunki realizacji dostaw:
Zamawiający przewiduje składanie zamówień na radiofarmaceutyk ¹⁸F-FDG w partiach dla 6 pacjentów o aktywności w chwili iniekcji pacjentowi 400MBq - każda, z okresem podania co 45 minut lub dłuższym.”
Użyte sformułowanie pozwala jedynie na określenie minimalnej aktywności niezbędnej w chwili podania pacjentom, przy założeniu 45-minutowych odstępów pomiędzy kolejnymi podaniami. Dla określenia aktywności rzeczywiście wymaganej konieczne jest określenie maksymalnego czasu, jaki może upłynąć pomiędzy pierwszym a ostatnim (szóstym) podaniem radiofarmaceutyku.
 - Czy Zamawiający może wskazać maksymalny okres pomiędzy kolejnymi podaniami radiofarmaceutyku pacjentom oraz maksymalny pomiędzy pierwszym a ostatnim podaniem w danym dniu?

4. W pkt. IV SIWZ Zamawiający określa sposób składania zamówień na dostawę:

„Dostawy w dowolnym dniu tygodniu (od poniedziałku do piątku) na każde pisemne zamówienie przekazywane faxem przez Zamawiającego”,

We wskazanym zapisie Zamawiający nie określa minimalnego czasu, który musi upłynąć pomiędzy złożeniem zamówienia a jego realizacją, a także godzin, w których zamówienie takie będzie składane. Równocześnie, w §. 3, pkt 5 Załącznika nr 6 do SIWZ – Umowa do przetargu nieograniczonego nr 350/130/2013 Zamawiający wskazuje, że Wykonawca zobowiązany jest do dostawy zamówionych radiofarmaceutyków do ściśle określonych godzin dnia roboczego następującego po dniu złożenia przez Zamawiającego zamówienia. Dostawa do określonej godziny jest uzależniona od godziny złożenia przez Zamawiającego zamówienia.

- Czy godziny, w których składane będą zamówienia, zostaną ustalone na etapie zawierania umowy pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą? Czy Zamawiający będzie składał zamówienia wyłącznie w dniu roboczym poprzedzającym dostawę?

5. W § 3 ust. 8 Załącznika nr 6 do SIWZ – Umowa do przetargu nieograniczonego nr 350/130/2013 (dalej „Umowa”) Zamawiający zastrzegł możliwość dokonania „zakupu interwencyjnego” w przypadku nie dostarczenia przez Wykonawcę radiofarmaceutyków w terminie wskazanym w § 3 ust. 5 pkt a) i b) Umowy. Skutkiem dokonania „zakupu interwencyjnego” będzie obciążenie Wykonawcy kwotą stanowiącą równowartość różnicy pomiędzy oferowaną przez Wykonawcę ceną zakupu zamówionych i niedostarczonych w terminie przez Wykonawcę radiofarmaceutyków, a ich ceną oferowaną przez innego dostawcę.

Takie sformułowanie powołanego zapisu powoduje, że w zasadzie każde opóźnienie w dostawie może być traktowane jako „niezrealizowana w terminie dostawa” i skutkować będzie podjęciem działań w zakresie „zakupu interwencyjnego”.

- Prosimy o wyjaśnienie, w jakich okolicznościach Zamawiający uzna dostawę za „niezrealizowaną w terminie”? Jakie opóźnienie w terminie dostawy będzie skutkowało podjęciem działań w celu dokonania „zakupu interwencyjnego”? Prosimy o wskazanie sposobu komunikacji między stronami w przypadku zaistnienia opóźnienia.

„Zakup interwencyjny” zdefiniowany jest ponownie w § 5, ust. 4 Umowy, w którym Zamawiający, oprócz wspomnianego wyżej obowiązku zapłaty przez Wykonawcę różnicy w cenie, żąda dodatkowo zapłaty kary umownej w wysokości tej różnicy. Oznacza to, że Wykonawca obciążony zostaje dwukrotnie zapłatą na tej samej podstawie faktycznej.

- Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę Umowy poprzez uchylenie § 3 ust. 8 Umowy?

6. Na podstawie § 5 ust. 1 a) Umowy, w przypadku opóźnienia lub zwłoki w dostawie zamówionych Przedmiotów umowy, Wykonawca zobowiązany został do zapłaty na rzecz Zamawiającego kary umownej w wysokości 0,1% niezrealizowanej w terminie części zamówienia, za każdy dzień opóźnienia lub zwłoki.

Zgodnie z § 5 ust. 5 Umowy, kara umowna wskazana powyżej obciąża Wykonawcę również w wypadku dokonania przez Zamawiającego zakupu interwencyjnego. Podkreślenia wymaga, że Zamawiający – zgodnie z zapisami umowy – podejmuje decyzję o zakupie interwencyjnym w sposób arbitralny i Wykonawca w żaden sposób nie może wpłynąć na termin i sposób realizacji takiego zakupu. Nie można więc w takiej sytuacji mówić o opóźnieniu lub zwłoce w dostawie – opóźnienie lub zwłoka mogą mieć miejsce wyłącznie w przypadku realizacji dostawy przez Wykonawcę. W sytuacji, w której Zamawiający składa zamówienie u innego dostawcy, automatycznie rezygnuje z realizacji dostawy przez Wykonawcę. Obecne zapisy umowy w tym zakresie powodują, że Wykonawca może nawet nie uzyskać wiedzy o tym, że Zamawiający zdecydował o „zakupie interwencyjnym”.

- Mając na uwadze powyższe, czy Zamawiający dopuszcza zmianę Umowy w ten sposób, że w wypadku niemożności dostarczenia oferowanego radiofarmaceutyku przez Wykonawcę, to na Wykonawcy będzie spoczywał obowiązek zapewnienia dostawy analogicznego produktu leczniczego, dopuszczonego do obrotu na terytorium RP i spełniającego wszystkie wymagania Zamawiającego, od innego dostawcy?
- W wypadku pozytywnej odpowiedzi na powyższe pytanie, czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę Umowy poprzez uchylenie § 5 ust. 4 i 5?

7. W pkt. IV SIWZ Zamawiający przedstawia następujące wymaganie:

„Wykonawca zobowiązuje się dostarczać zamawiane porcje radiofarmaceutyku ¹⁸F-FDG do siedziby Zamawiającego najpóźniej do godziny 9:00 rano. Dopuszcza się możliwość realizacji zamówień w dwóch dostawach tego samego dnia w godz. 9.00 i 13.00.”

Oznacza to, że Zamawiający umożliwi Wykonawcy realizację zamówienia w dwóch dostawach. Zwyczajowo to po stronie Wykonawcy spoczywa decyzja, czy wykona dostawę w jednej lub dwóch partiach.

W § 3 ust. 5 Umowy Zamawiający wskazał, że godziny dostawy radiofarmaceutyku uzależnione są od momentu złożenia przez Zamawiającego zamówienia. Z zapisu tego wynika, że to po stronie Zamawiającego, nie natomiast Wykonawcy, leżeć będzie decyzja odnośnie momentu dostawy radiofarmaceutyku. Zamawiający, w sposób jednostronny, decydował będzie, czy dostawa ma zostać zrealizowana raz w danym dniu, przed godz. 9:00 lub po godz. 13:00 albo dwa razy w danym dniu, jeżeli Zamawiający złoży dwa zamówienia.

- Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę § 5 ust. 5 niniejszej umowy poprzez nadanie mu następującego brzmienia:
„Wykonawca zobowiązuje się do dostawy zamówionych Radiofarmaceutyków w dni robocze (od poniedziałku do piątku) do godziny 9:00 pierwszego dnia roboczego, następującego po dniu złożenia przez Zamawiającego zamówienia częściowego faksem przesłanym na numer : Wykonawca jest uprawniony do dostarczenia zamówionych Radiofarmaceutyków w dwóch dostawach tego samego dnia z tym zastrzeżeniem, że druga dostawa musi zostać zrealizowana nie później niż do godz. 13:00.”
- 8. W § 3 ust. 16 c) Umowy Zamawiający wskazuje, że:**
„Wykonawca zobowiązuje się do serwisu eksploatacyjnego w okresie trwania gwarancji jakości, w zakresie nie gorszym, niż ustalony przez wytwórcę Radiofarmaceutyków.”
 - Czy Zamawiający może wyjaśnić, co należy rozumieć pod pojęciem „serwisu eksploatacyjnego”?
- 9. Zgodnie z § 3 ust. 17 Umowy:**
„Zamawiający zastrzega sobie prawo odstąpienia od niniejszej umowy ze względu na wadę Radiofarmaceutyków, po uprzednim wykorzystaniu postępowania reklamacyjnego, o którym mowa w ust. 14 niniejszego paragrafu.”
Postępowanie reklamacyjne opisane jest w § 3 ust. 13 Umowy, nie natomiast ust. 14.
 - Czy Zamawiający dopuszcza zmianę § 3 ust. 17 Umowy poprzez nadanie mu brzmienia:
„Zamawiający zastrzega sobie prawo odstąpienia od niniejszej umowy ze względu na wadę Radiofarmaceutyków, po uprzednim nieskutecznym wykorzystaniu postępowania reklamacyjnego, o którym mowa w ust. 13 niniejszego paragrafu.”
- 10. Zgodnie z § 3 ust. 13 Umowy:**
„Zamawiający zastrzega prawo zgłaszania Wykonawcy pisemnych reklamacji w odniesieniu do Radiofarmaceutyków. Wykonawca dokona czynności wynikających z reklamacji w terminie 7 dni od dnia przekazania pisemnej reklamacji.”
 - Czy Zamawiający potwierdza, że przez dokonanie czynności reklamacyjnych w terminie 7 dni należy rozumieć dokonanie lub uzgodnienie terminu ponownej dostawy produktu wolnego od wad albo wykazanie bezpodstawności złożonej reklamacji?
- 11. W § 3, ust. 14 b) Umowy Zamawiający wskazuje jako wadę dostarczenie radiofarmaceutyku niezgodnego z zapotrzebowaniem lub zamówieniem. Zapotrzebowanie określane jest przez Zamawiającego, nie natomiast Wykonawcę i wskazane zostaje w dokumencie zamówienia, a więc elementem pojęcia „zamówienie” jest również „zapotrzebowanie”.**
 - Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę § 3 ust. 14 b) poprzez nadanie mu następującego brzmienia:
„dostarczenia Radiofarmaceutyku niezgodnego z zamówieniem”
 - Czy Zamawiający potwierdza, że przez niezgodność z zamówieniem rozumie dostarczenie radiofarmaceutyku o zbyt małej aktywności, niewystarczającej do przeprowadzenia liczby badań wskazanych w zamówieniu?
- 12. W § 5 ust. 3 c) Umowy Zamawiający wskazuje, że zobowiązuje się do zapłaty na rzecz Wykonawcy kary umownej w przypadku odstąpienia od umowy przez Wykonawcę lub wypowiedzenia jej przez Wykonawcę ze skutkiem natychmiastowym w przypadku opóźnienia w płatności przekraczającym termin 30 dni.**
Z powyższego zapisu nie wynika wysokość kary umownej obciążającej Zamawiającego.
 - Prosimy o wskazanie wysokości wskazanej kary umownej.
- 13. W § 5, ust. 6, Zamawiający określa sposób i terminy płatności kar umownych należnych Zamawiającemu. Nie są jednak zdefiniowane te parametry dla kar umownych należnych Wykonawcy.**
 - Czy Wykonawca wyraża zgodę na zmianę § 5 ust. 6 Umowy poprzez nadanie mu o następującej treści:
"Kary umowne wynikające z postanowień niniejszej umowy płatne będą przelewem na rachunek bankowy Wierzyciela w terminie 28 dni od daty wezwania Zobowiązanego do ich zapłaty.”

14. Zgodnie z § 8 ust. 1 Umowy:

„Wykonawca jest odpowiedzialny i ponosi wszelkie koszty z tytułu strat materialnych powstałych w związku z zaistnieniem zdarzeń losowych w czasie realizacji umowy”.

- Czy Zamawiający może wyjaśnić, jakie straty materialne ma na myśli oraz określić, kto miałby takie straty ponieść?
- Czy Zamawiający zgadza się na zmianę § 8 ust. 1 Umowy poprzez nadanie mu następującego brzmienia:
„Wykonawca jest odpowiedzialny i ponosi wszelkie koszty z tytułu strat materialnych powstałych w czasie i w związku z realizacją umowy”?

15. Zgodnie z § 8 ust. 2 Umowy:

„Na Wykonawcy ciąży odpowiedzialność cywilna za szkody oraz następstwa nieszczęśliwych wypadków dotyczące pracowników i osób trzecich powstałe w związku z realizacją umowy.”

- Czy Zamawiający może wskazać, o których pracowników chodzi? Jeśli Zamawiający ma na myśli swoich pracowników, jakie nieszczęśliwe wypadki mogą ich dotknąć w związku z realizacją umowy w sytuacji, gdy przez realizację umowy należy rozumieć (zgodnie z § 8, ust. 3 Umowy) „sprzedaż i logistyczny proces dostarczenia przedmiotu umowy do siedziby Zamawiającego”, co odbywa się bez udziału pracowników Zamawiającego?

16. W umowie nie ma wprost zapisu o warunkach pozwalających na wypowiedzenie lub odstąpienie od Umowy przez Wykonawcę. Jednakże § 5, ust.3 b) definiuje kary umowne należne Wykonawcy w przypadku wypowiedzenia przez niego umowy z powodu opóźnień w płatnościach za dostawy przekraczających 30 dni. Z powyższego wynika, że Zamawiający uznaje taką sytuację jako podstawę do odstąpienia lub wypowiedzenia umowy przez Wykonawcę.

- Czy Zamawiający wyraża zgodę na dodanie § 5 ust. 2a o następującym brzmieniu:
„Wykonawca ma prawo odstąpić od niniejszej umowy lub ją wypowiedzieć ze skutkiem natychmiastowym w przypadku, gdy Zamawiający opóźnia się z płatnością z tytułu realizacji umowy o co najmniej 30 dni.”

17. Zgodnie z § 9 ust. 1 Umowy:

„Zamawiający uprawniony jest do skorzystania z prawa odstąpienia od niniejszej umowy bez zapłaty odstępnego, we wszelkich przypadkach przewidzianych postanowieniami niniejszej umowy, w terminie 3 miesięcy od chwili wystąpienia zdarzenia stanowiącego podstawę do skorzystania z prawa odstąpienia od niniejszej umowy.”

Zapisy w umowie dotyczące możliwości wypowiedzenia umowy lub odstąpienia od niej przez Zamawiającego są nieprecyzyjne i budzą wątpliwości interpretacyjne.

- Prosimy o sprecyzowanie, w jakich sytuacjach Zamawiający jest uprawniony do odstąpienia od Umowy bez zapłaty odstępnego?
- Czy Zamawiający dopuszcza zmianę § 9 ust. 1 Umowy poprzez wyszczególnienie w nim przyczyn uzasadniających odstąpienie od Umowy bez zapłaty odstępnego?

W korespondencji z dnia 26.11.2013 r. zmieniono terminy postępowania, ustalono :

- Termin składania ofert do dnia 13-12-2013 r. do godz. 09.00
- Termin otwarcia ofert w dniu 13-12-2013 r. o godz. 10.00

Z poważaniem,
