

VYSVĚTLENÍ ZADÁVACÍ DOKUMENTACE – č. 2

ze dne 20. 05. 2022

k veřejné zakázce zadávané podle zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek

DODÁVKA LÉČIV DLE ATC SKUPIN PRO NEMCB (092022) Část 3 L04AC13 IXEKIZUMAB

Zadavatel: **Nemocnice České Budějovice, a.s.**
Sídlo: B. Němcové 585/54, 370 01 České Budějovice
Zastoupení: MUDr. Ing. Michal Šnorek, Ph.D., předseda představenstva
MUDr. Jaroslav Novák, MBA, člen představenstva
IČ: 26068877

Shora uvedený zadavatel vyhlásil podle zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, v platném znění (dále jen „zákon“) nadlimitní veřejnou zakázku s názvem „DODÁVKA LÉČIV DLE ATC SKUPIN PRO NEMCB (092022)“, a to odesláním Oznámení o zahájení zadávacího řízení dne 29. 04. 2022 pod evidenčním číslem zakázky Z2022-016773 ve Věstníku veřejných zakázek.

Zadavatel obdržel žádost o změnu zadávací dokumentace společně s návrhem změn provedených přímo v návrhu smlouvy. Část těchto změn je odůvodněna, část nikoli. S ohledem na skutečnost, že žádost o změnu zadávací dokumentace není zákonem předvídaným institutem, který by uchazeč mohl využít, Zadavatel uvádí, že nemá důvod zadávací dokumentaci na základě této žádosti měnit a uchazeč musí respektovat stanovené zadávací podmínky. V části, ve které je žádost o změnu zadávací dokumentace odůvodněna Zadavatel tuto část žádosti vyhodnotil jako žádost o vysvětlení zadávací dokumentace a v tomto rozsahu vysvětluje zadávací dokumentaci v souladu s § 98 ZZVZ.

Vysvětlení, změna nebo doplnění č. 1:

Návrh změny:

Uchazeč v odst. 2.3. smlouvy navrhuje následující doplnění: „Kupující zajistí, že údaje, které jsou v souladu s právními předpisy vyloučeny z uveřejnění v registru smluv, včetně údajů, které jsou součástí obchodního tajemství Prodávajícího a osobních údajů, nebudou v rámci metadat ani v rámci této smlouvy ani jednotlivé objednávky (dále jen „dohoda“) uveřejněné v registru smluv nebo na portálu veřejného zadavatele, resp. že tyto údaje budou řádně znečitelněny ve verzi dohody určené k uveřejnění a uveřejněné v registru smluv anebo na portálu veřejného zadavatele. Nezajistí-li Kupující uveřejnění určité dohody v registru smluv do 20 dnů od jejího uzavření, smí dohodu uveřejnit v registru smluv Prodávající“.

Návrh doplnění odůvodňuje následovně:

S ohledem na povinnosti vyplývající ze zákona o registr smluv považujeme za důležité vyjasnit postup při znečitelnování této smlouvy a jednotlivých objednávek realizovaných na jejím základě.

Odpověď:

Zadavatel sděluje, že uvedené doplnění neakceptuje, neboť jej považuje za nadbytečné, když faktické zajištění splnění zákonné povinnosti (neuveřejnění údajů vyloučených z uveřejnění) bude ponecháno standardně dohodě smluvních stran, kterou není potřeba promítat do smlouvy. Každý uchazeč by mohl mít jiné požadavky na podrobnější úpravu otázky uveřejnění smlouvy v registru smluv. Není praktické mít ve smlouvě sjednanou příliš podrobnou úpravu.

Vysvětlení, změna nebo doplnění č. 2:

Návrh změny:

V odst. 4.3. smlouvy uchazeč žádá o provedení následující změny (zeleně označené je žádáno doplnit, přeškrtnuté odstranit):

Kupující je ~~oprávněn zaslat~~ **oprávněn** dle ~~objednávku~~ **objednávku** Prodávajícímu elektronicky pouze ~~prostřednictvím systému pro elektronické objednávání léčiv a spotřebního zdravotnického materiálu nebo~~ **prostřednictvím systému pro elektronické objednávání léčiv a spotřebního zdravotnického materiálu** e-mailem na e-mailovou adresu Prodávajícího uvedenou v odstavci 13.3. této smlouvy. Objednávky budou vystavovat výlučně pracovníci lékárny Kupujícího. Pro vyloučení všech pochybností smluvní strany sjednávají, že pro každou dílčí objednávku neplatí množstevní omezení v podobě minimálního množství odběru, je-li stanoveno.

Návrh změny odůvodňuje následovně:

S ohledem na nastavení našich interních systémů vyřizujeme pouze objednávky doručené na naši dedikovanou e-mailovou adresu. Jiný příjem a vyřizování objednávek (např. prostřednictvím elektronického systému) pro nás není přijatelný.

Odpověď:

Zadavatel sděluje, že uvedenou úpravu neakceptuje, neboť ji považuje za nadbytečnou. V odst. 4.3. smlouvy jsou způsoby objednávání uvedeny obecně a alternativně, tj. vedle zasílání objednávek prostřednictvím systému pro elektronické objednávání léčiv a spotřebního zdravotnického materiálu je připuštěna i možnost objednávání přes e-mail. Využití konkrétního způsobu objednávání pak bude záviset na dohodě smluvních stran, přičemž pokud uchazeč neumožňuje objednávání prostřednictvím uvedeného systému, bude přirozeně zvolena forma objednávek prostřednictvím e-mailu.

Vysvětlení, změna nebo doplnění č. 3:

Návrh změny:

V odst. 6.11. smlouvy uchazeč žádá o odstranění poslední věty ve znění: „Kupující je oprávněn odepřít plnění z této smlouvy v případě, že závazek Prodávajícího z jiné smlouvy nebyl splněn řádně nebo včas.“

Návrh změny odůvodňuje následovně:

Oprávnění nemocnice odepřít plnění smlouvy v případě prodlení s plněním jakékoliv povinnosti z této nebo jakékoliv jiné smlouvy považujeme za neodůvodněně široké a velmi nevyvážené. Trváme proto na úpravě těchto ustanovení způsobem uvedeným v textu.

Odpověď:

Zadavatel sděluje, že se jedná o standardní smluvní ujednání Zadavatele a Zadavatel ve vztahu k danému požadavku nebude přistupovat ke změně. Cílem uvedeného ujednání je zajistit řádné plnění povinností Prodávajícího. Pokud Prodávající nebude plnit řádně své povinnosti (byť vyplývající z jiné spolupráce se Zadavatelem), nelze po Zadavateli požadovat, aby k této skutečnosti nepřihlédl. Pokud Prodávající bude plnit řádně a včas všechny své povinnosti, nemusí se využití daného ujednání obávat.

Vysvětlení, změna nebo doplnění č. 4:

Návrh změny:

V odst. 7.7. smlouvy navrhuje uchazeč v případě vadného plnění ze strany Prodávajícího prodloužit lhůtu pro odstranění vad dodáním nového Zboží bez vad či dodáním chybějícího Zboží z původní lhůty (ve lhůtě stanovené pro původní dodávku počítané od oznámení vad Zboží Kupujícímu, resp. vždy však nejpozději do 14 hodin následujícího pracovního dne) na 5 pracovních dnů ode dne řádného oznámení vad Kupujícím Prodávajícímu.

Návrh změny odůvodňuje následovně:

S ohledem na nastavení interních systémů není možné garantovat dodání nového/chybějícího zboží nejpozději do 14 hodin pracovního dne následujícího po dni doručení oznámení vad. Proto trváme na úpravě dodací lhůty dle textu.

Odpověď:

Zadavatel sděluje, že se jedná o standardní smluvní ujednání Zadavatele a Zadavatel ve vztahu k danému požadavku nebude přistupovat ke změně, zvláště pak navrhovaným způsobem, který je pro Zadavatele méně výhodný. Nadto Zadavatel upozorňuje, že je na Prodávajícím, aby si zajistil řádné plnění objednávky „napoprvé“. Jakýkoliv nepředvídatelný výpadek v dodávce léčiv může Zadavateli způsobit významné potíže z hlediska zabezpečení zdravotních služeb, a je proto žádoucí, aby náprava pochybení Prodávajícího byla provedena co nejdříve. Pokud bude Prodávající dodávat léčiva řádně a včas, daná úprava se nepoužije a Prodávající se jí nemusí obávat.

Vysvětlení, změna nebo doplnění č. 5:**Návrh změny:**

V odst. 10.3. smlouvy uchazeč navrhuje, aby smluvní pokuta ve výši 0,05 % nebyla počítána ze souhrnné kupní ceny Zboží dle příslušné objednávky, ale z kupní ceny právě toho Zboží dle příslušné objednávky, s jehož dodáním je Kupující v prodlení.

Návrh změny odůvodňuje následovně:

Není pro nás akceptovatelné, aby případná smluvní pokuta byla počítána z ceny veškerého zboží dle objednávky, byť část tohoto zboží byla nemocnici řádně a včas dodána. V zájmu spravedlivého uspořádání práv a povinností trváme na úpravě ustanovení.

Odpověď:

Zadavatel sděluje, že se jedná o standardní smluvní ujednání Zadavatele a Zadavatel ve vztahu k danému požadavku nebude přistupovat ke změně. Smluvní pokuta je stanovena přiměřeně, přičemž ve Smlouvě je pouze uveden způsob jejího výpočtu. Skutečnost, že způsob výpočtu je navázán i na řádně a včas dodané Zboží není významná, když smluvní pokuta by mohla být stanovena i jednorázově nebo jiným způsobem výpočtu. Stále by se však jednalo o sjednání výše smluvní pokuty či způsobu jejího určení. Jakýkoliv nepředvídatelný výpadek v dodávce léčiv může Zadavateli způsobit významné potíže z hlediska zabezpečení zdravotních služeb, a je proto žádoucí, aby povinnost dodat objednané Zboží včas byla dostatečně utvrzena účinnou smluvní pokutou s motivačním charakterem.

Vysvětlení, změna nebo doplnění č. 6:**Návrh změny:**

V odst. 11.3. smlouvy uchazeč navrhuje pro případ prodlení Prodávajícího se splněním objednávky Kupujícího po dobu delší 20 kalendářních dnů, nebo v případě, že Prodávající odevzdá Kupujícímu nejméně ve 2 po sobě jdoucích případech vadné Zboží, jehož hodnota bude činit minimálně deset procent z hodnoty příslušné objednávky, možnost Kupujícího smlouvu vypovědět bez výpovědní doby, a to doručením písemné výpovědi Prodávajícímu namísto práva Kupujícího od smlouvy odstoupit.

Návrh změny odůvodňuje následovně:

V případě potenciálního pozdního dodání zboží či dodání vadného zboží se odstoupení od smlouvy s účinky zrušení smlouvy od počátku jeví jako nepřiměřené a v praxi problematické. Proto pro takový případ navrhujeme stanovit možnost okamžité výpovědi.

Odpověď:

Zadavatel sděluje, že se jedná o standardní smluvní ujednání Zadavatele a Zadavatel ve vztahu k danému požadavku nebude přistupovat ke změně. Výše uvedené případy porušení Smlouvy jsou ze strany Kupujícího vnímány jako podstatné porušení Smlouvy a v takovém případě má zájem na ukončení Smlouvy odstoupením (sankčně). Dle Zadavatele se nejedná o ujednání nepřiměřené, když Zadavatel má významný zájem na včasné a řádné dodávce léčiv tak, aby mohl řádně zabezpečit poskytování

zdravotních služeb. Účinky odstoupení jsou pak specificky upraveny v odst. 11.4. smlouvy, přičemž práva a povinnosti zanikají ke dni účinnosti oznámení o odstoupení.

Vysvětlení, změna nebo doplnění č. 7:

Návrh změny:

V odst. 15.6. smlouvy uchazeč navrhuje odstranění věty: „Prodávající se zavazuje po ukončení této smlouvy odstranit veškeré údaje a data uložená ve své výpočetní technice a/nebo na paměťových médiích nebo uložená v listinné podobě tak, aby tyto údaje a data nebylo možno žádným způsobem zneužít, obnovit a/nebo s nimi dále jakkoli nakládat.“

Návrh změny odůvodňuje následovně:

Není možné zavázat se k odstranění veškerých údajů (včetně například údajů se smlouvou vůbec nesouvisejících) v systémech.

Odpověď:

Zadavatel sděluje, že se jedná o standardní smluvní ujednání Zadavatele a Zadavatel ve vztahu k danému požadavku nebude přistupovat ke změně. Věta, která je žádána odstranit, navazuje na předchozí větu, která se týká osobních údajů a údajů chráněných zvláštními právními předpisy (zejména ty údaje, na které dopadá povinná mlčenlivost poskytovatele zdravotních služeb, pokud by při plnění Smlouvy byly za zákonem předvídaných podmínek zpřístupněny Prodávajícímu), se kterými by se případně při plnění Smlouvy dostal Prodávající do styku. Nejedná se tak obecně o všechna data Prodávajícího uložená v jeho systémech ani o data nesouvisející se Smlouvou. Touto povinností samozřejmě není dotčena případná archivační povinnost Prodávajícího, pokud pro něj plyne z právních předpisů apod.

Vysvětlení, změna nebo doplnění č. 8:

Návrh změny:

V odst. 16.2. smlouvy uchazeč navrhuje, aby změna závazku ze Smlouvy týkající se snížení kupní ceny v případě snížení úhrady z veřejného zdravotního pojištění (na základě rozhodnutí příslušného orgánu veřejné moci o snížení úhrady či na základě jeho opatření) u některé položky Zboží oproti úhradě stanovené ke dni uzavření smlouvy nebo stanovené kdykoliv během trvání smlouvy, nebyla prováděna automaticky, ale podléhala dohodě smluvních stran. Okamžik účinnosti snížení kupní ceny pak má být stanoven také dohodou smluvních stran a nikoli navázána na účinnost změny provedené příslušným orgánem veřejné moci.

Návrh změny odůvodňuje následovně:

S ohledem na interní nastavení cenotvorby zboží nemůžeme garantovat, že budeme okamžitě po snížení úhrady schopni požadovaným způsobem snížit kupní cenu zboží. Ustanovení v původním znění není pro nás akceptovatelné a navrhujeme jej změnit způsobem uvedeným v textu. Okamžik účinnosti snížení kupní ceny pak má být stanoven také dohodou a nikoli navázán na účinnost změny provedené příslušným orgánem veřejné moci.

Odpověď:

Zadavatel sděluje, že se jedná o standardní smluvní ujednání Zadavatele a Zadavatel ve vztahu k danému požadavku nebude přistupovat ke změně, navíc způsobem, který je pro něj méně výhodný. Zadavatel má zájem na sjednání změny závazku ze Smlouvy automatickým způsobem podle § 100 ZZVZ tak, aby v případě nastalé změny nevznikalo riziko, že pro případnou změnu závazku nebudou splněny podmínky pro změnu závazku podle § 222 a násl. ZZVZ bez nového zadávacího řízení (nutnost vyhodnocovat, zda se nejedná o podstatnou změnu závazku apod.). Současně uchazečem navrhované řešení Zadavateli nezaručuje, že Prodávající skutečně na změnu ceny přistoupí, když ji ponechává dvoustranné dohodě smluvních stran. Prodávající tak může změnu ceny zablokovat, pokud k dohodě nedojde, což je pro Zadavatele neakceptovatelné.

Vysvětlení, změna nebo doplnění č. 9:**Návrh změny:**

V odst. 17.9. smlouvy uchazeč navrhuje doplnit novou Přílohu č. 3 smlouvy nazvanou jako Všeobecné obchodní podmínky. Současně připojuje znění této Přílohy č. 3.

Návrh změny odůvodňuje následovně:

S ohledem na povinnosti týkající se dodržování právních předpisů ze strany naší společnosti a jejích smluvních partnerů je nezbytné doplnit standardní ustanovení týkající se dodržování právních předpisů (zejména v oblasti korupce a obchodních sankcí).

Odpověď:

Zadavatel sděluje, že uvedené doplnění neakceptuje, neboť jej považuje za nadbytečné. Zadavatel, jakož i všechny ostatní právní subjekty, je povinen dodržovat veškeré právní předpisy, které jsou pro něj závazné. Tento závazek není potřeba sjednávat speciálně.

Vysvětlení, změna nebo doplnění č. 10:**Návrh změny:**

Uchazeč v tabulce připojené v Příloze č. 1 navrhuje odstranit kolonku „Frekvence závozu“.

Návrh změny odůvodňuje následovně:

Neprovádíme pravidelné závozy a proto je nezbytné ustanovení upravit (viz. blíže komentář v Příloze č. 2).

Odpověď:

Zadavatel sděluje, že se jedná o standardní smluvní ujednání Zadavatele a Zadavatel ve vztahu k danému požadavku nebude přistupovat ke změně. Uvedená úprava odpovídá provoznímu nastavení Zadavatele, který je krajským zdravotnickým zařízením a musí vhodným a provozně možným způsobem zajistit velký objem dodávek léčiv a jejich přebírání. Pokud není Účastníkovi zřejmé z vysvětlení v 1. odstavci přílohy č. 1 uvádí Zadavatel, že nepožaduje stanovení pevného dne v týdnu pro závoz zboží, při dodací době 2 až 5 pracovních dní nechť Účastník uvede „frekvence závozu 2 x týdně“, při dodací době 5 pracovních dní nechť Účastník uvede „frekvence dodávek 1x týdně (týdenní závozy)“.

Vysvětlení, změna nebo doplnění č. 11:**Návrh změny:**

Uchazeč navrhuje provést v Příloze č. 2 smlouvy změny v návaznosti na uvedené v předchozím bodě, zejména úpravu dodací lhůty na 2 až 5 pracovních dní od doručení objednávky, v případě urgentních či vitálních objednávek do 48 hodin po obdržení příslušné objednávky apod.

Návrh změny odůvodňuje následovně:

Neprovádíme pravidelné závozy a dodávky jsou vždy činěny do 2-5 dní po objednávce. Toto ustanovení pro nás proto v této formě není akceptovatelné. Navrhujeme proto ustanovení upravit způsobem uvedeným v textu tak, aby odpovídalo reálným možnostem dodání (tedy 2-5 pracovních dní a v případě urgentních objednávek 2 pracovní dny).

Pravidelné závozy neděláme, dodávky jsou vždy po objednávce během 2-5dnů.

Nelze tudíž akceptovat.

Odpověď:

Zadavatel sděluje, že se jedná o standardní smluvní ujednání Zadavatele a Zadavatel ve vztahu k danému požadavku nebude přistupovat ke změně. Uvedená úprava odpovídá provoznímu nastavení

Zadavatele, který je krajským zdravotnickým zařízením a musí vhodným a provozně možným způsobem zajišťovat velký objem dodávek léčiv a jejich přebírání. Současně léčiva musejí být za účelem poskytování zdravotních služeb operativně dostupná. Zadavatel má zájem na efektivním řízení skladového hospodářství a udržování vhodné provozní zásoby ve svých zdravotnických zařízeních. Ustanovení Zadavatele popisující požadavek na vyřízení „urgentních“ či „vitálních“ objednávek do 24 hodin je opodstatněno potřebou Zadavatele operativně reagovat na neočekávatelné či mimořádné situace při zajišťování zdravotní péče (např. hromadné nehody, lokální ohniska epidemií, havárie zahrnující znehodnocení stávajících zásob). Zadavatel také zohledňuje náročnost takových organizačních opatření ze strany Dodavatele přiznáním nároku na příplatek za zajištění takové dodávky. Ten je současně motivačním nástrojem vůči Zadavateli.

Vysvětlení, změna nebo doplnění č. 12:

Návrh změny:

V Příloze č. 2 smlouvy uchazeč navrhuje změny týkající se (i) formy a (ii) náležitostí dodacího listu, kdy požaduje odstranit možnost použití elektronického dodacího listu a dále náležitost dodacího listu – odkazu na objednávku kupujícího, dále navrhuje (iii) namísto „potvrzení o převzetí zboží“ uvést „místo pro potvrzení o převzetí zboží“ a namísto „případné výhrady Kupujícího při převzetí zboží“ opět „místo pro případné výhrady Kupujícího při převzetí Zboží“; konečně pak žádá (iv) odstranění bodu 8 týkajícího se lhůty stanovené pro sjednání přesného termínu dodání Zboží a (v) prodloužení lhůty pro dodání nového již řádně zabaleného Zboží původně dodávaného v poškozeném obalu dle bodu 12 ve lhůtě 5 pracovních dnů.

Návrh změny odůvodňuje následovně:

Ad (i) Dodací list je vždy dodáván s dodávkou zboží. S ohledem na skutečnost, že naše interní nastavení neumožňuje dodací listy v elektronické podobě, není pro nás tato možnost akceptovatelná.

Ad (ii) Dodací listy standardně neobsahují odkaz na objednávku a s ohledem na interní nastavení není možné takový odkaz doplnit.

Ad (iii) Předmětné údaje budou nemocnicí doplněné ve smyslu bodu 7 výše až po vystavení dodacího listu prodávajícím. Navrhujeme proto úpravu tak, aby daná formulace odpovídala tomuto postupu.

(iv) Vzhledem k nastavení logistiky a interních procesů není možné stanovit přesný termín dodání 24 hodin předem. Jedná se o nestandardní ustanovení a trváme na jeho vypuštění.

(v) Není možné garantovat dodání zboží do následujícího pracovního dne a proto trváme na úpravě dle textu.

Odpověď:

Zadavatel sděluje, že se jedná o standardní smluvní ujednání Zadavatele a Zadavatel ve vztahu k danému požadavku nebude přistupovat ke změně. Uvedená úprava odpovídá provoznímu nastavení Zadavatele, který je krajským zdravotnickým zařízením a musí vhodným a provozně možným způsobem zajistit velký objem dodávek léčiv a jejich přebírání.

V Českých Budějovicích

Dne 20. 5. 2022

Hana Beznosková

Oddělení veřejných zakázek