

Vysvětlení, změny a doplnění zadávací dokumentace č. 3 k VZ Dodávky léčivých přípravků pro jihočeské nemocnice

dle § 98 a § 99 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, v platném znění

Vysvětlení a změny zadávací dokumentace na podkladě žádosti dodavatele

Zadavatel obdržel dne 30. 1. 2019 od dodavatele žádost o vysvětlení zadávací dokumentace ve smyslu § 98 odst. 3 zákona č. 134/2016 Sb., o zadávání veřejných zakázek, v platném znění (dále jen „Zákon“). Žádost dodavatele obsahovala několik dílčích dotazů v jednom souvislém textu. Zadavatel pro přehlednost tyto dílčí dotazy číselně označuje. Dotazy se týkají rámcové kupní smlouvy.

Dílčí dotaz č. 1:

„V článku 3. odst. 3.4. je uvedeno, že Dodávky Zboží Kupujícímu může Prodávající uskutečňovat přímo nebo prostřednictvím třetí osoby, pokud tato třetí osoba pouze provádí závoz Zboží Kupujícímu, aniž by byla místem pro objednávání a osobou, která vystavuje a doručuje faktury Kupujícímu, a aniž by byla zároveň platebním místem kupní ceny. Pokud však dodávky Zboží Kupujícímu prostřednictvím třetí osoby mají být realizovány způsobem, kdy Kupující bude Zboží objednávat u této třetí osoby (dále jen „Distributor“), Distributor bude fyzicky Zboží Kupujícímu dodávat a dále Distributor bude vystavovat a doručovat Kupujícímu faktury na zaplacení kupní ceny a zpravidla na účet Distributora bude hrazena kupní cena, bude se tento způsob dodávek Zboží řídit touto smlouvou a některými dále uvedenými zvláštními pravidly a bude dále v této smlouvě označen jako „Dodávky přes Distributora“. Je správně pochopen význam tohoto a následujících odstavců čl. 3 tak, že v rámci této Veřejné zakázky je smluvní stranou vždy výrobce / dodavatel, a Veřejná zakázka není určena pro přímou účast samotného distributora?“

Vysvětlení Zadavatele:

V případě využití smluvního institutu „Dodávek přes Distributora“ i nadále platí, že smluvní stranou je vždy Prodávající. Podmínky využití tohoto institutu jsou upraveny v dalších ustanoveních, zejména v odst. 3.5. až 3.8. rámcové kupní smlouvy. „Prodávajícím“ je naopak osoba, která se vlastním jménem a na vlastní odpovědnost smluvně zaváže dodávat „Kupujícímu“ předmětné zboží a je k takové dodávce právně způsobilá, byť pro jednotlivé v rámcové kupní smlouvě vymezené činnosti využije „Distributora“. Prodávajícím tedy nutně nemusí být pouze výrobce / dodavatel.

Smyslem navrhované smluvní úpravy je rozšířit okruh účastníků i na prodávající, kteří například nemají vlastní distribuční síť. Smyslem tedy není vyloučit kohokoliv, kdo je náležitě způsobilý provádět dodávky léčiv a je připraven za tím účelem svým jménem a na svou odpovědnost rámcovou kupní smlouvu jako prodávající uzavřít.

Tedy i samotný distributor může přímo podat nabídku do zadávacího řízení a jako prodávající uzavřít svým jménem a na svou odpovědnost rámcovou kupní smlouvu s tím, že bude závaznou stranou k provádění dodávek.

Dílčí dotaz č. 2:

„V článku 6. odst. 6.1. je uvedeno, že *Kupní cena za Zboží je pro jednotlivé položky stanovena v Příloze č. 1 této smlouvy. Kupní cena uvedená v Příloze č. 1 této smlouvy je konečná a platí po celou dobu trvání této smlouvy, přičemž Prodávající na sebe přebírá nebezpečí změny okolností ve smyslu § 1765 odst. 2 občanského zákoníku. Kupující je však oprávněn požadovat snížení kupní ceny z důvodu prokazatelného snížení cen obdobného či srovnatelného Zboží na trhu.* Ustanovení týkající se převzetí nebezpečí změny okolností prodávajícím považuje dodavatel za nevyvážené, navrhuje nahradit odstavec zněním: „Kupní cena za Zboží je pro jednotlivé položky stanovena v Příloze č. 1 této smlouvy. Kupní cena uvedená v Příloze č. 1 této smlouvy je konečná a platí po celou dobu trvání této smlouvy. Kupní cenu je možné snížit či navýšit v souvislosti se změnou předpisů upravujících cenovou regulaci a/nebo hrazení léčivých přípravků z prostředků veřejného zdravotního pojištění, a dále se změnou maximální ceny či úhrady z veřejného zdravotního pojištění Zboží, stanovenými rozhodnutími příslušného státního orgánu či úřadu, případně cenovými či daňovými předpisy. Jakékoliv změny výše cen Zboží však musí být vždy odsouhlaseny oběma smluvními stranami, a to formou písemného dodatku k této smlouvě.“

Vysvětlení Zadavatele:

Návrh dodavatele na změnu smluvních nebo obchodních podmínek veřejné zakázky nepovažuje Zadavatel za žádost o vysvětlení zadávací dokumentace dle § 98 odst. 3 Zákona. Přesto 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.

Dílčí dotaz č. 3:

„V článku 6. odst. 6.3. je uvedeno, že *Prodávající/Distributor vystavuje fakturu vždy za odevzdané Zboží (pokud je Prodávajícím/Distributorem v souladu s objednávkou Kupujícího Zboží odevzdáváno po částech, vystaví Prodávající/Distributor vždy samostatnou fakturu ohledně odevzdané části Zboží) do pěti (5) dnů po odevzdání příslušného Zboží Kupujícímu.* Dodavatel navrhuje změnit uvedenou lhůtu na 7 dnů, neboť odpovídá zavedenému cyklu vystavování sběrných faktur za dodané zboží.“

Vysvětlení Zadavatele:

Návrh dodavatele na změnu smluvních nebo obchodních podmínek veřejné zakázky nepovažuje Zadavatel za žádost o vysvětlení zadávací dokumentace dle § 98 odst. 3 Zákona. Zadavatel však na základě tohoto podnětu posoudil předmětná smluvní ujednání a usoudil, že z praktického hlediska je návrh dodavatele výhodný i pro Zadavatele. Z tohoto důvodu Zadavatel provedl úpravu v odst. 6.3. rámcové kupní smlouvy, které nově zní:

6.3. Prodávající/Distributor vystavuje fakturu vždy za odevzdané Zboží do sedmi (7) dnů po odevzdání příslušného Zboží Kupujícímu, a to i na část odevzdaného Zboží, pokud je Prodávajícím/Distributorem v souladu s objednávkou Kupujícího Zboží odevzdáváno po částech. Prodávající/Distributor může vystavit i souhrnnou fakturu za více dodávek, pokud bude dodržena výše uvedená lhůta sedmi (7) dnů pro vystavení faktury. Prodávající/Distributor je povinen zaslat Kupujícímu fakturu nejpozději následující pracovní den po jejím vystavení. Skutečné datum odeslání faktury Kupujícímu je povinen prokázat Prodávající.

Dílčí dotaz č. 4:

„V článku 6. odst. 6.7. je uvedeno, že *Kupní cena se považuje za zaplacenou v okamžiku, kdy byla příslušná částka odepsána z účtu Kupujícího ve prospěch účtu Prodávajícího/Distributora*. Toto ustanovení považuje dodavatel za neodpovídající zavedeným obchodním postupům, a navrhuje změnit formulaci na: ... kdy byla příslušná částka připsána na účet Prodávajícího.“

Vysvětlení Zadavatele:

Návrh dodavatele na změnu smluvních nebo obchodních podmínek veřejné zakázky nepovažuje Zadavatel za žádost o vysvětlení zadávací dokumentace dle § 98 odst. 3 Zákona. Přesto 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.

Dílčí dotaz č. 5:

„V článku 6. odst. 6.9. je uvedeno: *Přílohou faktury musí být vždy kopie objednávky Kupujícího, ke které se faktura vztahuje, a kopie potvrzeného dodacího listu*. Toto ustanovení považuje dodavatel za zbytečné a neodpovídající běžné praxi při dodávkách léčivých přípravků, neboť na faktuře a dodacím listu je vždy uvedeno číslo objednávky zákazníka (pokud je při objednávce dodáno) a faktura obsahuje soupis dodacích listů, které jsou touto sběrnou fakturou vyfakturovány. Tyto informace jsou obsaženy i v elektronické verzi faktury, kterou dodavatel kupujícímu poskytuje, a správnost dokladů automaticky kontroluje lékárenský SW Kupujícího. Dodavatel navrhuje toto ustanovení z odstavce vypustit.“

Vysvětlení Zadavatele:

Návrh dodavatele na změnu smluvních nebo obchodních podmínek veřejné zakázky nepovažuje Zadavatel za žádost o vysvětlení zadávací dokumentace dle § 98 odst. 3 Zákona. Zadavatel však na základě tohoto podnětu posoudil předmětná smluvní ujednání a usoudil, že z praktického hlediska je návrh dodavatele výhodný i pro Zadavatele. Z tohoto důvodu Zadavatel provedl úpravu v odst. 6.9. rámcové kupní smlouvy, které nově zní:

6.9. Prodávající/Distributor se zavazuje uvést na vystavené faktuře číslo objednávky Kupujícího a rovněž číslo smlouvy uzavřené mezi Prodávajícím a Kupujícím, jestliže je číslo smlouvy odlišné od čísla objednávky, číslo dodacího listu, a dále označení smluvních stran a adresy jejich sídla, IČ a DIČ smluvních stran, číslo faktury, den vystavení a den splatnosti faktury, den uskutečnění zdanitelného plnění, označení peněžního ústavu a číslo účtu, na který se má platit v souladu s touto smlouvou, fakturovanou částku, množství skutečně odevzdaného Zboží dle jednotlivých položek (jde-li o souhrnnou fakturu za více dodávek, pak jednotlivé položky dodaného Zboží a fakturované částky budou také v členění podle jednotlivých dodávek s odkazem na příslušné číslo objednávky a dodacího listu), razítko, podpis oprávněné osoby a případné další náležitosti stanovené příslušnými právními předpisy. V případě Dodávek přes Distributora musí být vždy jako dodavatel uveden Prodávající s dovětkem „prostřednictvím Distributora“ s uvedením jeho identifikačních údajů – neuvedení údaje v tomto formátu je důvodem pro vrácení faktury.

Dílčí dotaz č. 6:

V článku 6. odst. 6.11. je uvedeno, že *Kupující není v prodlení se splněním svého peněžitého závazku po dobu, po kterou je Prodávající/Distributor v prodlení se splněním některé ze svých povinností dle tohoto článku smlouvy. Ujednání předchozí věty se v souladu s odst. 6.3. této smlouvy nevztahuje na situaci, kdy Prodávající plní částečně.* Dodavatel se zněním tohoto odstavce nesouhlasí, neboť není možné podmiňovat úhradu za již dříve dodané zboží správným a úplným vyřízením následujících objednávek. Kupní cena za dodané a odebrané zboží musí být uhrazena vždy a bezpodmínečně. Dodavatel navrhuje tento odstavec vypustit.

Vysvětlení Zadavatele:

Návrh dodavatele na změnu smluvních nebo obchodních podmínek veřejné zakázky nepovažuje Zadavatel za žádost o vysvětlení zadávací dokumentace dle § 98 odst. 3 Zákona. Přesto 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 dané ustanovení bylo zřejmě nesprávně dodavatelem vyloženo, když prodlení Prodávajícího se má týkat článku 6. - Kupní cena, splatnost a způsob, tj. především plnění povinností Prodávajícího z hlediska správnosti fakturace, nikoliv plnění objednávek.

Dílčí dotaz č. 7:

„V článku 7. odst. 7.7. je uvedeno, že v případě, že *Kupující bude požadovat po Prodávajícím odstranění vad dodáním nového Zboží bez vad či dodání chybějícího Zboží, je Prodávající povinen dodat Kupujícímu nové Zboží bez vad či chybějící Zboží nejpozději ve lhůtě stanovené pro původní dodávku počítané od oznámení vad Zboží Kupujícím, resp. vždy však nejpozději do 14.00 hodin následujícího pracovního dne.* Lhůtu, aby Prodávající dodal kupujícímu nové Zboží bez vad či chybějící Zboží nejpozději do 14.00 hod. následujícího pracovního dne, považuje dodavatel za neúměrně krátkou, proto navrhuje, aby byla prodloužena na 48 hodin.“

Vysvětlení Zadavatele:

Návrh dodavatele na změnu smluvních nebo obchodních podmínek veřejné zakázky nepovažuje Zadavatel za žádost o vysvětlení zadávací dokumentace dle § 98 odst. 3 Zákona. Přesto 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.

Dílčí dotaz č. 8:

„V článku 10. odst. 10.3. Rámcové kupní smlouvy je uvedeno, že *Prodávající je povinen zaplatit Kupujícímu smluvní pokutu ve výši 0,05 % ze souhrnné kupní ceny Zboží dle příslušné objednávky za každý započatý kalendářní den prodlení se splněním své povinnosti dodat Zboží v souladu s objednávkou Kupujícího a touto smlouvou, a to i v případě prodlení s dodávkou pouze části*

objednaného Zboží. Za započatý kalendářní den prodlení se považuje každých započatých 24 hodin následujících po uplynutí lhůty pro dodávku Zboží dle Přílohy č. 3 této smlouvy – dodací podmínky, ve které se měla objednávka plnit. V případě, že důvodem prodlení či nesplnění závazku Prodávajícího je výpadek dle odst. 3 Přílohy č. 3 Části 1 – dodací podmínky této smlouvy, je Prodávající povinen k úhradě jednorázové smluvní pokuty ve výši 10.000,- Kč (slovy deset tisíc korun českých). Podle názoru dodavatele je však toto ustanovené smlouvy poměrně přísné, zvláště pokud je dodavatel distributorem léčivých přípravků a některé skutečnosti není schopen ovlivnit. Dodavatel má dále za to, že ani odstavec 3. Dodacích podmínek v Příloze č. 3 smlouvy tuto skutečnost nezohledňuje. Navrhuje proto, aby bylo do článku 10. Rámcové kupní smlouvy doplněno toto ujednání: Bude-li prodávající v prodlení se splněním své povinnosti dodat Zboží v souladu s objednávkou Kupujícího a touto smlouvou z důvodů stahování zboží z trhu na základě rozhodnutí SÚKL (doložené příslušným rozhodnutím SÚKL), nebo z důvodu výpadku dodávek/omezení výroby zboží (doložené prohlášením výrobce zboží), nevznikne kupujícímu v těchto případech nárok na úhradu smluvních pokut dle čl. 10.3. smlouvy. Prodávající je povinen doložit kupujícímu podklady prokazující výše uvedené důvody prodlení nejpozději do 48 hodin od uplynutí termínu pro dodání zboží dle této smlouvy, nedohodnou-li se smluvní strany jinak.“

Vysvětlení Zadavatele:

Návrh dodavatele na změnu smluvních nebo obchodních podmínek veřejné zakázky nepovažuje Zadavatel za žádost o vysvětlení zadávací dokumentace dle § 98 odst. 3 Zákona. Přesto 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. Je na Prodávajícím, aby učinil nezbytná preventivní opatření pro případ výpadku na straně výrobce (dostatečné množství zásob apod.). Pokud jde o stažení léčiva na základě rozhodnutí SÚKL, pak zřejmě ani Kupující jako poskytovatel zdravotních služeb nebude oprávněn takové léčivo používat, a tedy lze předpokládat, že o plnění takového léčiva nebude mít ani zájem.

Dílčí dotaz č. 9:

„Pokud jde o možnosti ukončení smlouvy, které jsou blíže specifikovány v čl. 11. Rámcové kupní smlouvy, má dodavatel za to, že by mělo být do smlouvy v rámci vyváženosti smluvních podmínek doplněno ujednání, že dodavatel je oprávněn odstoupit od smlouvy z důvodu prodlení kupujícího s úhradou kupní ceny za dodané zboží po dobu delší než 30 dnů.“

Vysvětlení Zadavatele:

Návrh dodavatele na změnu smluvních nebo obchodních podmínek veřejné zakázky nepovažuje Zadavatel za žádost o vysvětlení zadávací dokumentace dle § 98 odst. 3 Zákona. Přesto Zadavatel sděluje, že se jedná o standardní smluvní ujednání Zadavatele, a Zadavatel ve vztahu k danému požadavku nebude přistupovat ke změně. Zadavatel dále uvádí, že Prodávající má stále možnost odstoupit od smlouvy ze zákonných důvodů nebo i smlouvu vypovědět.

Dílčí dotaz č. 10:

„Z ujednání v odst. 15. odst. 15.1. Rámcové kupní smlouvy vyplývá, že kupující respektuje ochranu obchodního tajemství prodávajícího. V bodě 8.1.8. Zadávací dokumentace pak zadavatel umožňuje dodavateli, aby ve své nabídce či jiné komunikaci se zadavatelem označil informace, zejména pak ty,

jež jsou součástí jeho obchodního tajemství, které považuje za důvěrné. Vzhledem k tomu, že dodavatel považuje za důvěrné údaje o jednotkových cenách dodávaného zboží, žádá tímto zadavatele o informaci, jak může nejlépe tuto skutečnost zadavateli sdělit, když není oprávněn zasahovat do textu Rámcové kupní smlouvy.“

Vysvětlení Zadavatele:

Zadavatel v této souvislosti poukazuje na to, že právě cenová ujednání jsou důvěrnou informací i dle stávajícího znění odst. 15.1. rámcové kupní smlouvy. Pokud má účastník zájem na ochraně těchto nebo i dalších údajů uvedených v podané nabídce, zejména pak ve smlouvě, může k nabídce přiložit (např. v řazení za text smlouvy) samostatný dokument, ve kterém označí konkrétní údaje, které považuje za své obchodní tajemství s tím, že žádá, aby o takových informacích byla zachována důvěrnost a mlčenlivost včetně vyloučení těchto informací ze zveřejnění v registru smluv.

Změny a doplnění zadávací dokumentace nad rámec žádosti dodavatele

Zadavatel dále provádí změny a doplnění zadávací dokumentace ve smyslu § 99 odst. 1 Zákona.

V Příloze č. 3 rámcové kupní smlouvy, části 1 – Dodací podmínky bylo odkázáno na Přílohu č. 1 rámcové kupní smlouvy ohledně četnosti závozů pro jednotlivá léčiva. Administrativním pochybením došlo k tomu, že tato četnost závozů nebyla v zadávací dokumentaci vymezena. Zadavatel toto pochybení napravuje, když četnost těchto závozů pro jednotlivá léčiva uvádí v Příloze č. 3 zadávací dokumentace – Technická specifikace. Účastníkem vyplněná Příloha č. 3 zadávací dokumentace – Technická specifikace se stane následně podkladem pro vyplnění Přílohy č. 1 rámcové kupní smlouvy, jejíž upravený vzor, jakož i doplněná Příloha č. 3 zadávací dokumentace – Technická specifikace jsou přiloženy k tomuto vysvětlení. Četnost závozů je pevně stanovena a účastníci nejsou oprávněni ve své nabídce tuto četnost měnit.

Zadavatel dále provedl změnu v Příloze č. 3 rámcové kupní smlouvy, části 1 – Dodací podmínky v odst. 9, ve kterém odstranil povinnost předkládat promo faktury, přičemž toto ustanovení nově zní:

9. Vzor dodacího listu tvoří nedílnou součást této smlouvy jako Část 2 Přílohy č. 3 této smlouvy.

Změny lhůty pro podání nabídek

Vzhledem k tomu, že provedené změny a doplnění zadávací dokumentace mohou rozšířit okruh možných účastníků zadávacího řízení, Zadavatel ve smyslu § 99 odst. 2 Zákona prodlužuje lhůtu pro podání nabídek o celou její původní délku. Lhůta pro podání nabídek je tedy do 7. března 2019 do 9:00 hod.

Hana Plačková
Jihočeské nemocnice, a. s.
4. 2. 2019