



Słupsk, dnia 16 lutego 2024 r.

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego, pn.: „Dostawa produktów farmaceutycznych”- nr postępowania 10/PN/2024

Na podstawie **art. 135 ust. 6** – przetarg nieograniczony ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. z 2023 r. poz. 1605 ze zm.), [zwanej dalej także „PZP”] Zamawiający udostępnia treść zapytań dotyczących zapisów specyfikacji warunków zamówienia (dalej „SWZ”) wraz z wyjaśnieniami. W przedmiotowym postępowaniu wpłynęły następujące zapytania:

Pytanie nr 1:

Czy Zamawiający w części nr 27 wymaga by Meropenem posiadał stabilność fizykochemiczną r-u do infuzji rozpuszczonego w 0,9% chlorku sodu przez minimum 3godz w temperaturze 25°C oraz przez 24 godziny w temperaturze 2°C-8°C (zapis potwierdzony w CHPL) ?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.

Pytanie nr 2:

Czy Zamawiający w części nr 27 dopuści zaoferowanie leków w opakowaniu handlowym x 10 fioł. Z odpowiednim przeliczeniem do pełnego opakowania w górę ?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.

Pytanie nr 3:

Czy Zamawiający dopuści zamianę postaci leku w formie doustnej - tabletki na tabletki powlekane, tabletki drażowane , kapsułki i odwrotnie ?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.

Pytanie nr 4:

Czy Zamawiający dopuści zamianę postaci leku - fiołki na ampułki i odwrotnie ?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.

Pytanie nr 5:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wielkości opakowań ? Proszę podać sposób przeliczenia – do 2 miejsc po przecinku czy do pełnego opakowani w górę ?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza, wskazując sposób przeliczania do pełnego opakowania w górę.

Pytanie nr 6:

Zamawiający w § 3 ust. 1 pkt. 2) projektu umowy zastrzegł, iż:

„1. Wykonawca zobowiązuje się do dostarczenia towaru pod wskazany adres Apteki Szpitalnej Zamawiającego,

cyklicznie wg rzeczywistych potrzeb Zamawiającego w następujących terminach:

2) do 12 godzin od daty złożenia zamówienia w każdym dniu tygodnia, nie wyłączając niedziel i świąt, o każdej porze dnia i nocy w przypadku dostaw „w trybie na ratunek- cito.”

Zgodnie z obowiązującymi wewnętrznymi i procedurami u Wykonawcy, minimalny czas dostawy „na cito” wynosi 12 godzin od poniedziałku do piątku, w związku z tym, czy Zamawiający wyrazi zgodę na dostawę „cito” do 12 godzin od poniedziałku do piątku od momentu złożenia zamówienia dla asortymentu znajdującego się w części nr 2,39. Leki z wymienionych części, nie są lekami na ratunek życia, są lekami z programów lekowych, gdzie podania leków są wcześniej zaplanowane, a pacjenci przychodzą na podanie leku po wcześniejszym uzgodnieniu terminu z lekarzem/oddziałem/poradnią .

Odp. Zamawiającego: Zamawiający wyraża zgodę dla części nr 2 i 39.

Pytanie nr 7:

Czy Zamawiający wyraża zgodę na wyodrębnienie pozycji 1 pakietu 38 do osobnego pakietu?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający nie wyraża zgody na wyodrębnienie pozycji z pakietu.

Pytanie nr 8:

Przy pozytywnej odpowiedzi na pytanie 1; prosimy o potwierdzenie w jaki sposób wycenić pozycję 1 pakietu 38 w sytuacji, gdy jest dostępna wyłącznie w opakowaniach 32 x 70 ml?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający nie wyraża zgody na wyodrębnienie pozycji z pakietu

Pytanie nr 9:

Czy Zamawiający w par. 1.10 zamiast obowiązku wprowadzi prawo do dostarczenia zamiennika? Wykonawca oferuje towary wskazane w ofercie i tylko one są przedmiotem zamówienia publicznego w niniejszym postępowaniu. Zdefiniowanie przedmiotu zamówienia powoduje, że tylko co do niego strony zawierają umowę objętą obowiązkiem dostaw. Wykonawca nie jest w stanie zapewnić, że w każdym przypadku zaoferuje produkt zamienny, tym bardziej, że może się to wiązać z rażącą stratą po stronie Wykonawcy.

Odp. Zamawiającego: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 10:

Czy Zamawiający mając na uwadze treść par. 3.1.2 umowy oczekuje, że zamówienia „cito” mogą składane być całodobowo? Wykonawca oferuje dostawę w terminie 12 godzin od daty złożenia zamówienia, natomiast nie ma możliwości całodobowego zamawiania produktów. Dział zamówień czynny jest w standardowych godzinach pracy biurowej w dni robocze. Wykonawca nie jest w stanie utrzymywać całodobowo personelu w celu przyjmowania zamówień na leki, nie ma takiego obowiązku na podstawie przepisów dotyczących obrotu lekami, zaś ewentualne zamówienia całodobowe wymagałyby zmiany regulaminu pracy u Wykonawcy. W świetle powyższego Wykonawca wnosi o wyjaśnienie, czy zamawiający oczekuje dostępności całodobowego telefonu/faksu w celu złożenia zamówienia, a jeśli tak – Wykonawca wnosi o zmianę zapisu na taki, gdzie zamówienia przyjmowane są w dni robocze w typowych godzinach pracy (np. w godzinach pracy Szpitala).

Odp. Zamawiającego: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 11:

Czy Zamawiający w par. 3.6 znieś obowiązek dostarczenia zamiennika lub umożliwienia dokonania zakupu u innego dostawcy? Wykonawca oferuje towary wskazane w ofercie i tylko one są przedmiotem zamówienia publicznego w niniejszym postępowaniu. Zdefiniowanie przedmiotu zamówienia powoduje, że tylko co do niego strony zawierają umowę objętą obowiązkiem dostaw. Wykonawca nie jest w stanie zapewnić, że w każdym przypadku zaoferuje produkt zamienny, tym bardziej, że może się to wiązać z rażąco stratą po stronie Wykonawcy.

Odp. Zamawiającego: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 12:

Czy Zamawiający w par. 7.2 zamiast naliczania kar za godzinę, przyjmie naliczanie ich za dzień zwłoki? Obecna zasada prowadzi do naliczania kar w kwotach rażąco wygórowanych.

Odp. Zamawiającego: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 13:

Czy Zamawiający w par. 8.3.8 na końcu doda frazę: „Korekta cen w przypadku obniżenia cen urzędowych nie ma zastosowania, jeśli w ramach Umowy towar oferowany jest po cenie niższej”?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 14:

Czy Zamawiający wykreśli zapis par. 8.3.9? Wskazana w tym punkcie cena nie jest ceną maksymalną leku ani ceną urzędową i nie istnieje prawny obowiązek dostosowywania się do niej przez dostawców leków. Wykonawca nie może zobowiązać się do obniżki ceny leku w oparciu o zewnętrzne, niezależne od niego wskaźniki, które mogą być dowolnie kształtowane przez osoby trzecie.

Odp. Zamawiającego: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 15:

Czy Zamawiający w par. 8.3.10 zamiast 12 miesięcy wpisze termin 3 miesiące? Wykonawca nie może być związany ofertą przez okres dwukrotnie dłuższy, niż pierwotnie zakładany i nie może zagwarantować, że będzie przez ten dłuższy okres dostarczać towar na podstawie niezmienionej oferty składanej w niniejszym postępowaniu.

Odp. Zamawiającego: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 16:

Czy z uwagi na fakt, iż na rynku są zarejestrowane różne postaci leku, pod tą samą nazwą międzynarodową, Zamawiający wyrazi zgodę na zamianę w przedmiocie zamówienia występującej postaci doustnej leku w obrębie tej samej drogi podania np.: tabl. powł.-tabl.; tabl.-kaps., draż.-kaps., tabl.-drażetki, kaps.-kaps.twarda, tabletki o przedłużonym uwalnianiu-tabletki o zmodyfikowanym uwalnianiu, tabl.-tabl.dojel, kaps.-kaps.doj. i odwrotnie)?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.

Pytanie nr 17:

Czy z uwagi na fakt, iż na rynku są zarejestrowane różne postaci leku, pod tą samą nazwą międzynarodową, Zamawiający wyrazi zgodę na zamianę w przedmiocie zamówienia występującej postaci iniekcyjnej leku w obrębie tej samej drogi podania np.: amp.-fiol.; fiol.-amp-strz , amp.-amp.strzyk., ampułki-pojemniki, flakony-butelki, i odwrotnie?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.

Pytanie nr 18:

Czy w przypadku, jeżeli żądany przez Zamawiającego lek nie jest już produkowany lub jest tymczasowy brak produkcji, a nie ma innego leku równoważnego, którym można by go zastąpić czy należy wycenić ten lek podając ostatnią cenę sprzedaży oraz uwagę o jego braku?

Odp. Zamawiającego: Należy wycenić ten lek podając ostatnią cenę sprzedaży dopisując informację o jego braku.

Pytanie nr 19:

Czy Zamawiający dopuszcza wycenę preparatów dostępnych na jednorazowe zezwolenie MZ.?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.

Pytanie nr 20:

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 umieszczone w SWZ (czy podawać pełne ilości opakowań zaokrąglone w górę, czy ilość opakowań przeliczyć do dwóch miejsc po przecinku.

Odp. Zamawiającego: Należy podawać pełne ilości opakowań zaokrąglone w górę.

Pytanie nr 21:

Dotyczy pakietu nr 4, czy Zamawiający dopuści wycenę preparatu w postaci ampułki?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.

Pytanie nr 22:

Dotyczy pakietu nr 12, poz. 9, czy Zamawiający miał na myśli wycenę Ticagrelor 90 mg x 56 tabl.powl. w ilości 86 op?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.

Pytanie nr 23:

Dotyczy pakietu nr 12, poz. 10, czy Zamawiający dopuści wycenę Ibuprofen , 200 mg, kaps.miękkie, 60 szt w ilości 230 op?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.

Pytanie nr 24:

Dotyczy pakietu nr 27, poz.1, 2, czy Zamawiający dopuści wycenę preparatu Meropenem w odpowiednich dawkach do pozycji x 10 fiolek z przeliczeniem ilości?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.

Pytanie nr 25:

Czy Zamawiający dopuści w części nr 38 dla pozycji nr 3 i pozycji 4: mleko początkowe dla niemowląt od urodzenia – gotowe do spożycia Hipp 1 BIO Combiotik 90 ml z L-metylofolian wapnia jako źródło folianów, z dodatkiem oligosacharydów – GOS z laktozy. Na 100 ml zawiera: białko 1,3 g, tłuszcz 3,6 g (w tym: kwasy tłuszczowe nasycone 1,6g, kwasy tłuszczowe jednonienasycone 1,5g, kwasy tłuszczowe wielonienasycone 0,5g, w tym: kwas arachidonowy ARA 13,2mg, kwas dokozaheksaenowy DHA 13,2mg, węglowodany 7g {w tym cukry 7 g, (w tym laktoza 7 g)}, błonnik 0,3g, (w tym galaktooligosacharydy 0,3 g). Pakowane po 24 szt. x 90ml.

Odp. Zamawiającego: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 26:

Czy zamawiający w części 38 pozycja nr 2 dopuści mleko początkowe w płynie, przeznaczone dla niemowląt od urodzenia, gotowe do spożycia zawierające kompletną kompozycję składników odżywczych, w tym białko serwatkowe o nieznacznym stopniu hydrolizy? Powodem dopuszczenia jest wstrzymanie produkcji Bebilonu Pepti Syneo RTF 90ml.

Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.

Pytanie nr 27:

Do §7 ust. 2 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę sposobu obliczania kary umownej zastrzeżonej w §7 ust. 2, w taki sposób, aby wynosiła ona 0,2% wartości brutto niedostarczonego towaru, za każdy dzień zwłoki w realizacji dostawy zwykłej oraz 0,02% wartości brutto niedostarczonego w terminie towaru za każdą godzinę późnienia w przypadku dostawy pilnej?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 28:

Do §7 ust. 3 i 4 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę sposobu obliczania kary umownej zastrzeżonej §7 ust. 3 i 4, w taki sposób, aby wynosiła ona 0,2% wartości brutto towaru, z którego dostawą Wykonawca pozostaje w zwłoce, obliczaną za każdy dzień zwłoki?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 29:

Do §8 ust. 3 pkt 9) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie postanowienia umownego wskazanego w §8 ust. 3 pkt 9 wzoru umowy zgodnie z którym Zamawiający przewiduje zmianę umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru wykonawcy w zakresie zmiany ceny jednostkowej brutto poszczególnego asortymentu wyszczególnionego w załączniku do umowy w sytuacji obniżenia ceny leku do wysokości średniego kosztu rozliczenia wybranych substancji czynnych stosowanych w programach lekowych i chemioterapii publikowanego przez NFZ?

Po pierwsze, wskazać należy, że postanowienie to dotyczy wewnętrznych zasad rozliczeń między świadczeniodawcami a NFZ, w tym w szczególności zasad korygowania wartości produktu rozliczeniowego lub świadczenia w weryfikację średniego kosztu rozliczenia

wybranych substancji czynnych, na które to zasady Wykonawca nie ma wpływu i nie jest ich stroną. Zgodnie z par. 30 Zarządzenia nr 175/2023/DGL Prezesa NFZ z dnia 30 listopada 2023 r. w sprawie określenia warunków zawierania i realizacji umów w rodzaju leczenie szpitalne w zakresie programu lekowe (i odpowiednio par. 28 Zarządzenia nr 10/2024/DGL – to dyrektor oddziału NFZ monitoruje i weryfikuje średni koszt rozliczeń wybranych substancji czynnych i uwzględnia ww. weryfikację w stosunku do danego świadczeniodawcy. Ustalenia te są zatem wewnętrznymi uzgodnieniami Zamawiającego z NFZ, a Wykonawca nie jest ich adresatem i nie mogą one kształtować obowiązków wykonawców. W konsekwencji, nieuzasadnione jest oczekiwanie od Wykonawcy, aby cena każdorazowo ulegała zmianie wskutek zmian ww. Zarządzeń, czyli była warunkowana przepisami o charakterze wewnętrznym, których Wykonawca nie jest Stroną. Zasadniczym jest bowiem, iż zarządzenia te nie są źródłem prawa powszechnie obowiązującego Rzeczypospolitej Polskiej i wprowadzanie takich postanowień w umowie przetargowej i czynienie z nich zobowiązania Wykonawcy jest nieuprawnione i bezpodstawne. Zarządzenia Prezesa NFZ, które wprowadzają nowe zasady rozliczeń Świadczeniodawców z NFZ są bowiem aktami prawa wewnętrznego, na co wprost wskazał Sąd Apelacyjny w Gliwicach w wyroku z dnia IV SA/Gl 1151/17. Bezpodstawnym jest zatem wskazywanie jako wiążącego bezwzględnie wszystkich uczestników mechanizmu zmiany cen w oparciu o komunikaty NFZ ustalające lub zmieniające średnie koszty wybranych substancji czynnych w sytuacji, gdy brak jest podstawy prawnej uprawniającej do tego (Wykonawców nie wiążą bowiem ani Rozporządzenie Ministra Zdrowia ani Zarządzenia Prezesa NFZ).

Po drugie, podkreślić należy, że tak określona klauzula jest także nadużyciem w rozumieniu art. 353(1) KC. – zarówno, iż nie tylko nie ma przepisu uprawniającego do stosowania cen maksymalnych, w dodatku o charakterze ruchomym, ale też narusza zasady współżycia społecznego. Niezgodnym bowiem z regułami uczciwości jest przerzucanie na Wykonawcę kosztów prowadzenia swojej własnej działalności niezwiązanej bezpośrednio ze świadczeniem Wykonawcy.

Po trzecie, nieuprawnione działania Zamawiającego wskazane powyżej wyczerpują także znamiona niedozwolonej klauzuli, o której mowa w art. 6 ust. 1 pkt 6 i 7 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów. Zgodnie z wyżej wskazanym przepisem, zakazane są porozumienia, których celem lub skutkiem jest wyeliminowanie, ograniczenie lub naruszenie w inny sposób konkurencji na rynku właściwym, polegające w szczególności na” 6) ograniczaniu dostępu do rynku lub eliminowaniu z rynku przedsiębiorców nieobjętych porozumieniem; 7) uzgadnianiu przez przedsiębiorców przystępujących do przetargu lub przez tych przedsiębiorców i przedsiębiorcę będącego organizatorem przetargu warunków składanych ofert, w szczególności zakresu prac lub ceny” – mając zaś na uwadze działania Zamawiającego polegające na wymaganiu zmiany ceny w oparciu o czynniki niezależne od Wykonawcy i wskazując na mechanizm, który jest wewnętrzną regulacją między Zamawiającym a NFZ wskazać należy, że zachodzi podstawa do uznania takich porozumień za nieważne, zgodnie z art. 6 ust. 2 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów. Ponadto działania Zamawiającego „przerzucającego” na Wykonawcę koszty prowadzenia swojej działalności można kwalifikować także jako nadużycie pozycji dominującej na rynku właściwym, które, zgodnie z art. 9 ust. 1 pkt 1 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów polega w szczególności na „bezpośrednim lub pośrednim narzucaniu nieuczciwych cen, w tym cen nadmiernie wygórowanych albo rażąco niskich, odległych terminów płatności lub innych warunków zakupu albo sprzedaży towarów”.

Po czwarte, zmiana, o którą wnosi Wykonawca pozostaje zgodne z nową ustawą - Prawo Zamówień Publicznych, której naczelną zasadą jest zrównoważenie pozycji stron w umowach w sprawie zamówienia publicznego poprzez zakaz kształtowania praw i obowiązków Zamawiającego i Wykonawcy w sposób rażąco nieproporcjonalny do rodzaju

zamówienia oraz ryzyka związanego z jego realizacją. Podobnie, w najświeższym orzeczeniu KIO z dnia 8 listopada 2021 r. (KIO 3107/21) Izba krytycznie odniosła się do możliwości zastrzegania we wzorcu umowy zmian wynagrodzenia w oparciu o zmiany określanego przez NFZ średniego kosztu rozliczenia substancji czynnej, wyrażając pogląd, że określenie ceny za realizację zamówienia, w tym również cen jednostkowych, jest uprawnieniem Wykonawcy, a Zamawiający nie jest uprawniony do wpływania na treść oświadczenia woli Wykonawcy poprzez narzucanie mu maksymalnej ceny za realizację zamówienia, wobec czego treść tak zaprojektowanego postanowienia umownego jest co najmniej abuzywna, godząca w zasady wynikające z art. 431 ustawy PZP i art. 354 §1 KC oraz naruszająca interesy przedsiębiorcy w sposób rażąco nieproporcjonalny do rodzaju zamówienia i ryzyka związanego z jego realizacją.

Dodatkowo wskazujemy, że treść §8 ust. 3 pkt 9) wzoru umowy jest niezgodna z aktualnymi wytycznymi Ministra Zdrowia, które przekazujemy w załączeniu.

Odp. Zamawiającego: Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie zapisu § 8 ust. 3 pkt 9 Części II Wzoru umowy.

Pytanie nr 30:

Do §8 ust. 3 pkt 13) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zwiększenie maksymalnej wartości zmiany wynagrodzenia w taki sposób, aby wynosiła ona łącznie 10% wynagrodzenia brutto za pozostałą do wykonania część umowy?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 31:

Czy w stosunku do Zamawiającego na chwilę obecną aktualizują się przesłanki „niewypłacalności” oraz „zagrożenia niewypłacalnością” w rozumieniu art. 6 ustawy z dn. 1.01.2016r. – Prawo restrukturyzacyjne (Dz.U.2015.978 z późn. zm.) oraz art. 10 ustawy z dn. 28.02.2003r. – 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?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że na chwilę obecną nie zachodzą przesłanki niewypłacalności oraz zagrożenia niewypłacalnością.

Pytanie nr 32:

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. 1.01.2016r. – Prawo restrukturyzacyjne (Dz.U.2015.978 z późn. zm.) i ustawie z dn. 28.02.2003r. – Prawo upadłościowe (Dz.U.60.535 z późn. zm.).

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że nie zastosuje ze swojej strony zabezpieczeń cywilnoprawnych.

Pytanie nr 33:

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę par. 3 ust.2 projektowanych postanowień umowy i przyjęcie następującego brzmienia przedmiotowego postanowienia:

„Zamawiający zastrzega, że minimalny poziom zamówienia wyniesie 70% wartości zamówienia”.

Przedmiotowe postanowienie narusza art. 433 pkt 4 w zw. z art.8 ust.1 ustawy Pzp oraz art. 16 pkt 1 i 2 ustawy Pzp w zw. z art. 5 KC oraz 58 par.1 i 2 KC, art.353(1) KC- zawarcie w projekcie umowy postanowień abuzywnych- nakładających na wykonawców nieproporcjonalne ryzyko, umożliwiające ograniczenie zakresu zamówienia przez zamawiającego bez wskazania czy zagwarantowania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron lub całkowitą rezygnację z zamówienia - co stanowi nadużycie prawa podmiotowego przez Zamawiającego, który czyni ze swojego prawa użytek sprzeczny ze społeczno-gospodarczym przeznaczeniem tego prawa lub z zasadami współżycia społecznego.

Przedmiotowe postanowienie i bardzo niski poziom zakupów zagwarantowanych umową, tj. 30% wartości umowy, uniemożliwia praktycznie złożenie oferty – różnica 70% zamówienia powoduje, że wykonawca chcący złożyć ofertę w postępowaniu nie może odpowiednio skalkulować ceny.

Działając zgodnie z praktyką rynkową, zaproponowano postanowienie gwarantujące wykonanie co najmniej 70 % wartości umowy, a nie tylko 30 % umowy.

Należy przy tym zwrócić uwagę na fakt, iż przedmiotowe postanowienie jest abuzywne, tj. sprzeczne z art. 433 pkt 4 Pzp – zamawiający dzięki temu postanowieniu ma możliwość ograniczenia zakresu zamówienia wskazując minimalną wartość / wielkość świadczenia stron, co oznacza praktycznie odstąpienie od realizacji zamówienia przez szpital. Wskazanie minimalnej wielkości/ilości na takim poziomie wskazuje jedynie na próbę obejścia przez zamawiającego przepisów Pzp, a de facto nie zmienia sytuacji ekonomicznej wykonawcy/oferenta. W sytuacji niezrealizowania tak dużej części zamówienia, wykonawca pozostaje z partią produktów nabytych na potrzeby zamówienia, alokowanych do tego zamówienia, z wszelkimi tego konsekwencjami – finansowymi (strata, której nie można skalkulować składając ofertę), a także marnując produkt (produkt niesprzedany niekoniecznie zostanie sprzedany w Polsce, a tym samym będzie konieczna jego utylizacja – niedopuszczalne przy produktach niezbędnych dla życia pacjentów lub których brakuje na świecie).

Jest to tym bardziej istotne, że umowa dot. zamówienia publicznego (par. 7), dyscyplinuje wykonawcę poprzez wprowadzenie do umowy kar w przypadku niedotrzymania uzgodnionego terminu dostawy, a także umownego prawa odstąpienia.

Postanowienie to będąc sprzeczne z prawem, powinno zostać zmodyfikowane w przedmiotowy sposób.

Odp. Zamawiającego: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 34:

Czy Zamawiający w części 1 poz. 1,2 wyrazi zgodę na zaferowanie Cefuroxim Kabi 1500 mg x 20 ml oraz 750 mg x 15 ml pakowane po 10 fiolek?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.

Pytanie nr 35:

Czy Zamawiający w części 15 poz.1 wyrazi zgodę na zaoferowanie NaCl 0,9% 100 ml x 40 butelek?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.

Pytanie nr 36:

Czy Zamawiający w części 15 poz.2 wyrazi zgodę na zaoferowanie NaCl 0,9% 250 ml x 20 butelek?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.

Pytanie nr 37:

Czy Zamawiający w części 15 poz.3 wyrazi zgodę na zaoferowanie NaCl 0,9% 500 ml x 20 butelek?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.

Pytanie nr 38:

Czy Zamawiający w części 15 poz.5 wyrazi zgodę na zaoferowanie 5% Glucosum 500 ml x 20 butelek?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.

Pytanie nr 39:

Czy Zamawiający w części 15 poz.7 wyrazi zgodę na zaoferowanie 10% Glucosum 500 ml x 20 butelek?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.

Pytanie nr 40:

Czy Zamawiający w części 15 poz.8 wyrazi zgodę na zaoferowanie 20% Glucosum 250 ml x 20 butelek?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.

Pytanie nr 41:

Czy Zamawiający w części 15 poz.10 wyrazi zgodę na zaoferowanie wody do wstrzykiwań 250 ml x 20 butelek?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.

Pytanie nr 42:

Czy Zamawiający w części 17 poz.1 wyrazi zgodę na zaoferowanie preparatu 6% hydroksyetyloskrobii zawieszzonej w roztworze elektrolitów (6% Volulyte 500 ml) w opakowaniu worek FreeFlex x 20 szt.?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.

Pytanie nr 43:

Czy Zamawiający w części 17 poz.2 wyrazi zgodę na zaoferowanie preparatu 6% hydroksyetyloskrobii w 0,9% NaCl (6% Voluven 500 ml) w opakowaniu butelka x 10 szt.?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.

Pytanie nr 44:

Czy Zamawiający w części 20 poz.2 wyrazi zgodę na zaoferowanie R-R RINGERA 500ml w opakowaniu butelka x 20 szt. ?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.

Pytanie nr 45:

Czy Zamawiający w części 25 wyrazi zgodę na zaoferowanie preparatu Benelyte 250 ml x 20 butelek?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.

Pytanie nr 46:

Czy Zamawiający w części 27 poz.1,2 wyrazi zgodę na zaoferowanie preparatu Meropenem 1000 mg ,500 mg/ 20 ml x 10 fiolek?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.

Pytanie nr 47:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie zapisu w § 3 Umowy: „Zamówienia będą składane do godziny 13:00. Zamówienia złożone po godzinie 13:00 należy traktować jako złożone w kolejnym dniu roboczym. Jeżeli dostawa wypada w dniu wolnym od pracy, w sobotę, bądź poza godzinami pracy Apteki Szpitala dostawa nastąpi w kolejnym dniu roboczym po wyznaczonym terminie.”

Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.

Pytanie nr 48:

Czy Zamawiający, w przypadku reklamacji jakościowej, która wymaga przeprowadzenia badań laboratoryjnych, wyrazi zgodę na wydłużenie terminu rozpatrzenia ww. reklamacji w ciągu 14 dni?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 49:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wysokości kary umownej z 5% na 2% wartości niezrealizowanej części umowy w razie odstąpienia przez Zamawiającego od umowy z powodu okoliczności, za które odpowiada Wykonawca?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.


KIEROWNIK
Działu Zakupów i Zamówień Publicznych
Piotr Feszak