



Katowice, dnia 03.03.2025r.

WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ

Dyrektor

dr n. med.
Włodzimierz Dziubdziela

ul. Francuska 20-24
40-027 Katowice

SEKRETARIAT
tel.: (32) 259-16-50
fax.: (32) 255 46 33

spskm@spskm.katowice.pl
www.spskm.katowice.pl

CENTRALA :
Tel. (32) 259-12-00

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn. **DOSTAWA LEKÓW 8 Nr sprawy: ZP-25-013UN**

W związku z pytaniem Wykonawcy, które cytuję poniżej a dot. treści specyfikacji warunków zamówienia w przedmiotowym postępowaniu, działając na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy Pzp, zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

1. Do §1 ust. 4 wzoru umowy. Prosimy o dopisanie wyrażenia, że ewentualne przedłużenie terminu obowiązywania umowy mogło nastąpić jedynie za zgodą wykonawcy wyrażoną w formie pisemnej, pod rygorem nieważności. **Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.**

2. Do §4 ust. 1 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kary za niedostarczenie w terminie zamówionej partii towaru lub towaru podlegającego reklamacji poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 1% wartości niedostarczonego w terminie zamówienia za każdy dzień opóźnienia? **Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.**

3. Do §4 ust. 2 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kary za odstąpienie od umowy do wysokości 10% wartości niezrealizowanej części umowy? **Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.**

4. Do §5 ust.1 lit.b) i ust.3 projektowanych postanowień umowy. Wskazujemy, że zapis §5 ust.1 lit. b) i ust.3 jest nazbyt ogólny oraz nieprecyzyjny, gdyż na jego podstawie wykonawcy nie są w stanie dokonać prawidłowej kalkulacji cen na potrzeby składanej oferty, ponieważ nie będą w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia. Powyższy zapis w sposób rażący narusza równowagę stron, dając Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia, a także umożliwiając Zamawiającemu dowolne ograniczenia wielkości zamówienia, z pominięciem zasady wyrażonej w art. 433 pkt 4) ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (tj. Dz. U. z 2022 poz. 1710 ze zm.). Ponadto wskazujemy, że wykonawca zamówienia publicznego nie jest stroną umowy Zamawiającego z NFZ, nie ma wpływu na decyzje dotyczące finansowania procedur medycznych przez NFZ i w związku z tym nie może być obarczany ryzykiem nieprzewidywalnej konieczności rozwiązania umowy w związku ze zmniejszeniem lub odstąpieniem od finansowania procedury medycznej przez NFZ.

Do §5 ust. 3 wzoru umowy: Wskazujemy, że zapisy §5 ust. 3 są nazbyt ogólne oraz nieprecyzyjne, gdyż na ich podstawie wykonawcy nie są w stanie dokonać prawidłowej kalkulacji cen na potrzeby składanej oferty, ponieważ nie będą w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia. Powyższe zapisy w sposób rażący naruszają równowagę stron, umożliwiając Zamawiającemu dowolne ograniczenia wielkości zamówienia, z pominięciem zasady wyrażonej w art. 433 pkt 4) ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (tj. Dz. U. z 2024 poz. 1320). Ponadto, wykonawca zamówienia publicznego nie jest stroną umowy Zamawiającego z NFZ, nie ma wpływu na decyzje dotyczące finansowania procedur medycznych przez NFZ i nie może być obarczany ryzykiem nieprzewidywalnej konieczności rozwiązania umowy w związku ze zmniejszeniem lub odstąpieniem od finansowania procedury medycznej przez NFZ. Niniejsza argumentacja znajduje również potwierdzenie w orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej, która w wyroku z dnia 8 listopada 2021 r. (KIO 3107/21) stwierdziła, że postanowienia zakładające możliwość odstąpienia od umowy w każdej chwili, bez gwarancji wykonania zamówienia w minimalnym zakresie, stanowią nadużycie pozycji dominującej przez Zamawiającego i jako takie stanowią klauzulę abuzywną w świetle art. 433 pkt 4 ustawy PZP. **Odp.: Zamawiający określił jasno i precyzyjnie zamawianą ilość i taką Wykonawca powinien wycenić. Przytoczony wyrok dotyczy innej sytuacji.**



5. Do §8 ust. 2 lit. a) wzoru umowy: Prosimy o zmianę treści §8 ust. 2 lit. a) wzoru umowy poprzez modyfikację postanowienia ustanawiającego, że poziom zmiany cen materiałów lub kosztów, o których mowa w pkt 1, uprawniający do żądania zmiany wynagrodzenia Strony ustalają na poziomie 25% oraz zastąpienie go postanowieniem przewidującym, że wartość ww. poziomu zmiany cen wyniesie 5%, albowiem ww. postanowienie narusza zasadę ekwiwalentności świadczeń stron oraz postulat równomiernego rozłożenia ryzyka kontraktowego.

Zapis §8 ust. 2 lit. a), ustanawiający poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia na 25%, w żadnym stopniu nie zapewnia ekwiwalentności świadczeń stron umowy oraz nie niweluje ryzyka związanego ze zmianą kosztów wykonania zamówienia publicznego, co przy aktualnym poziomie inflacji nieuchronnie prowadzi do uznania, że narusza on istotę waloryzacji, zasady uczciwej konkurencji oraz postulat równego traktowania stron stosunku zobowiązaniowego. Przy obecnym kształcie ww. postanowienia Wykonawca musi zatem z góry założyć, że w przypadku wzrostu kosztów realizacji umowy np. o 24% (co stanowi dużą wartość, zwłaszcza uwzględniając niskie marże w zamówieniach publicznych na dostawy leków) jego wynagrodzenie nie zostanie zwiększone. Tak znaczne ograniczenie możliwości waloryzacji wynagrodzenia w umowie jest przejawem nadużycia przez Zamawiającego dominującej pozycji w postępowaniu, w związku z czym kwestionowane postanowienie winno zostać zmienione w zaproponowany sposób. **Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę. Ustawodawca, nakładając na zamawiającego obowiązek wprowadzenia do umowy odpowiedniej klauzuli waloryzacyjnej, pozostawił zamawiającemu swobodę w doprecyzowaniu jej elementów z uwzględnieniem specyfiki danego zamówienia – KIO 1735/23.**

6. Do §8 ust. 2 lit. c), e) oraz f) wzoru umowy: Zamawiający podaje trzy rodzaje wartości granicznych dla maksymalnej zmiany umowy na podstawie zmiany cen materiałów lub kosztów realizacji zamówienia: 10%, 25% oraz 30%. Prosimy o jednoznaczne określenie który z nich będzie miał zastosowanie? **Odp.: Każda z tych wartości dotyczy innej sytuacji.**

7. Do §8 ust. 2 lit. a-f) wzoru umowy: Prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o §8 ust. 2 wzoru umowy, zarówno Wykonawca jaki i Zamawiający nabędą uprawnienie do rozwiązania w tej części umowy, za porozumieniem stron, z zachowaniem jednomiesięcznego okresu wypowiedzenia, bez obowiązku ponoszenia z tego tytułu kar umownych. **Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.**

8. Do §9 ust. 2 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie §9 ust. 2, ponieważ zapisy te w sposób rażący naruszają równowagę stron, dając Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia, w szczególności poprzez każdorazowe odgórne ustalanie cen jednostkowych, które obowiązywać będą w trakcie wykonywania kontraktu, a także umożliwiając Zamawiającemu dowolne ograniczenia wielkości zamówienia, z pominięciem zasady wyrażonej w art. 433 pkt 4) ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (tj. Dz. U. z 2024 poz. 1320). Niniejsza argumentacja znajduje również potwierdzenie w orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej, która w wyroku z dnia 8 listopada 2021 r. (KIO 3107/21) stwierdziła, że postanowienia zakładające możliwość odstąpienia od umowy w każdej chwili, bez gwarancji wykonania zamówienia w minimalnym zakresie, również w sytuacji, gdy Wykonawca nie obniży cen, stanowią nadużycie pozycji dominującej przez Zamawiającego i jako takie stanowi klauzulę abuzywną w świetle art. 433 pkt 4 ustawy PZP. **Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę. Zamawiający zawarł w umowie wszystkie postanowienia określone w art.436 ustawy pzp nie naruszając równowagi stron.**

9. Zwracamy się z prośbą o określenie w jaki sposób postąpić w przypadku zaprzestania lub braku produkcji danego preparatu. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na podanie ostatniej ceny i informacji pod pakietem? **Odp.: Wykonawca ma obowiązek wycenić i zaoferować produkt, który w przypadku podpisania umowy będzie mógł dostarczyć.**

10. Czy zamawiający wyraża zgodę na zmianę wielkości opakowań ? Proszę podać sposób przeliczenia – do 2 miejsc po przecinku czy do pełnego opakowania w górę ? **Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wielkości opakowań i dopuścić wycenę za sztukę. Należy wycenić zamawianą ilość.**

11. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postaci proponowanych preparatów – tabletki na tabletki powlekane lub kapsułki lub drażetki i odwrotnie? **Odp.: Zamawiający wyraża zgodę na zmianę postaci o natychmiastowym uwalnianiu tj. tabletek, tabletek powlekanych, drażetek, kapsułek, na równoważne.**

12. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postaci proponowanych preparatów – kapsułki na kapsułki twarde lub miękkie i odwrotnie? **Odp.: Zamawiający wyraża zgodę na zmianę postaci o natychmiastowym uwalnianiu tj. kapsułek na kapsułki twarde lub miękkie i odwrotnie.**

13. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postaci proponowanych preparatów – fiołki na ampułki i odwrotnie? **Odp.: Zamawiający wyraża zgodę na zmianę ampułek na fiołki i odwrotnie oraz na ampułko-strzykawkę, nie wyraża zgody na zmianę ampułko-strzykawkę na fiołkę lub ampułkę.**



14. Czy Zamawiający dopuści wycenę produktów dostępnych na jednorazowe zezwolenie MZ? **Odp.: Zamawiający wyraża zgodę na zaoferowanie produktów dostępnych na jednorazowe zezwolenie MZ pod warunkiem przedstawienia decyzji o czasowym dopuszczeniu do obrotu i posiadania zgody na wprowadzenie ilości wymaganej przez Zamawiającego.**

15. Pak. 26 Czy Zamawiający może doprecyzować, które z dostępnych na rynku opakowań preparatu Furosemide należy wycenić 20 mg / 2 ml w opakowaniu zbiorczym 5 czy 50 ampułek? **Odp.: Zamawiający nie określił wielkości opakowania zbiorczego, określił zamawianą ilość sztuk i tak należy podać wycenę.**

16. Pak. 26 Czy Zamawiający wymaga w preparacie Furosemid w celu uzyskania maksymalnej skuteczności lek, aby zaoferowany produkt posiadał, zgodnie z zapisami w ChPL po rozcieńczeniu 24-godzinna stabilność, co pozwoli na bezpieczne i skuteczne wykonanie wymaganej infuzji dożylniej? **Odp.: Zamawiający wymaga.**

17. Pak. 27 Czy Zamawiający może doprecyzować, które z dostępnych na rynku opakowań preparatu Norepinephrini bitartras należy wycenić 1 mg / 1 ml czy 4 mg/4 ml w opakowaniu zbiorczym 10 ampułek? **Odp.: Zamawiający określił dawkę 1 mg/ml.**

18. Pak.27 Czy Zamawiający wymaga, aby zaoferowany produkt Noradrenaline nie wymagał przechowywania w lodówce? **Odp.: Zamawiający wymaga, aby zaoferowany produkt Noradrenaline nie wymagał przechowywania w lodówce.**

19. Pak. 27 Czy Zamawiający wymaga, aby produkt Noradrenalina miał wskazane alternatywne miejsce podania wymienione w ChPL w sytuacji gdy podanie przez centralny dostęp żylny jest niemożliwy? **Odp.: Zamawiający wymaga.**

20. Pak.27 Czy Zamawiający wymaga, aby produkt Noradrenalina mógł być stosowany u pacjentów z wagą poniżej 50 kg? **Odp.: Zamawiający wymaga.**

21. Pak. 30 Czy Zamawiający wymaga, aby produkt Metamizol w połączeniu ze wszystkimi preparatami tramadolu dostępnymi na rynku posiadał możliwość stosowania skojarzeniowego obu leków jednocześnie na podstawie ChPL i równocześnie aby nieużyty roztwór mógł być przechowywany do 24 godzin? **Odp.: Zamawiający nie wymaga.**

22. **Dotyczy § 4 ustęp 1 umowy:** Wnosimy o obniżenie kary umownej na 1% wartości brutto niedostarczonego przedmiotu umowy za każdy dzień zwłoki. **Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.**

23. **Dotyczy § 4 ustęp 2 umowy:** Czy Zamawiający wyrazi zgodę zmianę wysokości kary umownej na 10%? **Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.**