



Uniwersytecki Szpital Kliniczny w Poznaniu

Dział Zamówień Publicznych, tel. 61 869 11 87; e-mail: dzp@usk.poznan.pl

Poznań, dnia 30.08.2024 r.

Dotyczy: **Zakup produktów leczniczych, wyrobów medycznych oraz preparatów do żywienia doustnego, dojelitowego oraz pozajelitowego - 25 pakietów.**

Nr referencyjny nadany sprawie przez Zamawiającego: **DZP/149/2024**

Adres strony internetowej prowadzonego postępowania: <https://skhs.eb2b.com.pl>

WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ

Pytanie 1: Dotyczy Pakietu nr 5 poz. 1

Czy Zamawiający dopuści w przypadku zaoferowania w zadaniu 5 poz. 1 wapna sodowanego w kanistrach 5 kg odpowiednie przeliczenie ilości :

Lok. Długa - 90 op

Lok. Przybyszewskiego - 225 op

łącznie 315 op ?

Odpowiedź: Zamawiający nie dopuszcza.

Pytanie 2: Dotyczy Pakietu nr 5 poz. 1

Czy Zamawiający dopuści zaoferowanie w zadaniu 5 poz. 1 wapna sodowanego o poziomie pylenia (< 0,5mm) w przybliżeniu pomiędzy 0,3% -0,4% , absorpcji CO₂ w min. 130 l/kg , w postaci nieregularnego granulatu 4x2mm, o składzie Ca(OH)₂ 82,50%, NaOH 3,5%, zawartości wilgoci 12-18%, w kanistrach 5 kg ?

Odpowiedź: Zamawiający nie dopuszcza.

Pytanie 3: Dotyczy Pakietu nr 20, §10 ust. 1-5 wzoru umowy

Czy w celu miarkowania kar umownych Zamawiający dokona modyfikacji postanowień projektu przyszłej umowy w zakresie zapisów § 10 ust. 1-5 :

1.W przypadku zwłoki w terminowym wykonaniu przedmiotu Umowy, o którym mowa w § 4 ust. 3 Umowy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości: 0,1 % wartości netto zamówionego i niedostarczonego przez Wykonawcę w terminie przedmiotu dostawy za każdy dzień zwłoki w realizacji przedmiotu Umowy,

2.W przypadku zwłoki w terminowym wykonaniu przedmiotu Umowy, o którym mowa w § 4 ust. 4 lit a) Umowy (zamówienia pilne), Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości: 0,1 % wartości netto zamówionego i niedostarczonego przez Wykonawcę w terminie przedmiotu dostawy za każdy dzień zwłoki w realizacji przedmiotu Umowy,

3.W przypadku zwłoki w terminowym wykonaniu przedmiotu Umowy, o którym mowa w § 4 ust. 4 lit b) Umowy (zamówienia „Na Ratunek Życia”), Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości: 0,1 % wartości netto zamówionego i niedostarczonego przez Wykonawcę w terminie przedmiotu dostawy za każdy dzień w realizacji przedmiotu Umowy,

4.W przypadku zwłoki w terminowym rozpatrzeniu reklamacji, o której mowa w § 7 ust. 2 Umowy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości: 0,1 % wartości netto reklamowanego przedmiotu dostawy za każdy dzień zwłoki w rozpatrzeniu reklamacji przez Wykonawcę,

5.W przypadku nieprzekazania Zamawiającemu przez Wykonawcę informacji z rejestratora temperatury w chwili przekazywania dostawy produktów leczniczych do Zamawiającego lub naruszenia terminu określonego w § 2 ust. 9 Umowy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 250,00 zł za każde uchybienie obowiązku umownego przez Wykonawcę.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na zmianę wysokości kary umownej w §10 ust. 5 projektu umowy z 500 zł na 250 zł. W pozostałym zakresie nie wyraża zmiany.

60-355 Poznań
ul. Przybyszewskiego 49

NIP: 779-20-33-466
REGON: 000288834
KRS: 0000001852

tel. centrala: +61 869 11 00
tel. sekretariat: +61 869 12 03
fax: +61 867 12 32

email: szpital@usk.poznan.pl
WWW: <http://www.spsk2.pl>



Pytanie 4: Dotyczy §1 ust. 6 wzoru umowy

Czy Zamawiający w par. 1.6 wykreśli ostatnie zdanie? Zapis ten oznacza, że zakupione leki, co do których nie tylko własność, ale i wszelkie ryzyko przeszło na nabywcę, podlegają przecenie w celu wyrównania ceny do ceny urzędowej. Zapis ten jaskrawo narusza zasady rządzące niniejszym stosunkiem prawnym (przecena wstecz, zakupionych już leków, w dodatku w wolumenie wynikającym wyłącznie z oświadczenia Zamawiającego, gdyż Wykonawca nie ma żadnej możliwości ustalenia/sprawdzenia, które leki są u Zamawiającego „na stanie magazynowym”). Nadto procedura taka nie jest możliwa do wykonania z perspektywy księgowej – towar został zafakturowany i wydany nabywcy, zatem nie ma żadnych podstaw do korekty faktur ani innej czynności księgowej w tym zakresie.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 5: Dotyczy §1 ust. 7 wzoru umowy

Wykonawca wnosi o wyjaśnienie treści par. 1.7 w kontekście ustawowego zakazu wskazanego w art. 433 pkt. 4 Ustawy, to jest możliwości ograniczenia zakresu zamówienia przez zamawiającego bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron. Zapis par. 1.3 mówi o tym, że minimalny wolumen zamówienia wynosić będzie 30% wartości umowy. Tymczasem par. 1.7 wprowadza odmienną zasadę, to jest mówi, że Zamawiający może zakupić dowolnie małe ilości leków. Jeśli zapis par. 1.7 ma być zgodny z przepisami, to powinien zastrzegać, że stosowany jest w granicach wskazanych w par. 1.3 – to jest pod warunkiem zakupu minimum 30% wolumenu. Poniżej tej wartości Wykonawcy zgodnie z art. 433 pkt. 4 PZP przysługuje odszkodowanie za zbyt niską wartość zakupów.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża odmienny pogląd, iż zapisy umowy gwarantują Wykonawcy realizację przedmiotu umowy na wskazanej ilości określonej w %, a szczególne przypadki mogą spowodować, że nastąpi ograniczenie realizacji przedmiotu umowy, które jest przez Zamawiającego wskazane wprost w umowie.

Pytanie 6: Dotyczy §4 ust. 4 lit. b) wzoru umowy

Czy Zamawiający zmieni określony w par. 4.4.b termin dostaw „na ratunek” z 8 godzin na 12 godzin? Tak określony termin dostawy faworyzuje lokalnych dostawców i w praktyce wyklucza z udziału w postępowaniu tych, którzy są w stanie dostarczyć przedmiot zamówienia w cenach dużo niższych ale w terminie niewiele dłuższym (jak np. 12 godzin). W konsekwencji zapis ten narusza konkurencję oraz zasadę równego udziału stron w postępowaniu – co wynika choćby z Wyroku KIO z dnia 22 grudnia 2009 r. (KIO/UZP 1734/09): „Szeroko pojęte wymagania zamawiającego (w tym również dotyczące miejsca czy sposobu jego realizacji) składające się na opis przedmiotu zamówienia mogą naruszać konkurencję, o której stanowi art. 29 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych, nie tylko poprzez eliminację niektórych wykonawców z możliwości zaoferowania swoich usług czy produktów, ale również w sposób nadmiernie utrudniający przygotowanie i złożenie korzystnej ekonomicznie i racjonalnej oferty. Postanowienia tego typu nie mogą wprowadzać wymogów, które różnicują sytuację wykonawców obecnych na rynku w sposób nadmierny, a nie uzasadniony racjonalnymi i obiektywnymi potrzebami zamawiającego, które dany opis przedmiotu zamówienia ma zaspokoić.”

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie 7: Dotyczy §4 ust. 6 wzoru umowy

Czy Zamawiający mając na uwadze treść par. 4.6 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).

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza 12 godzin od złożenia zamówienia.

Pytanie 8: Dotyczy §5A wzoru umowy

Czy Zamawiający w par. 5A dopisze, że wskutek zastosowania tych wskaźników cena towaru nie może spaść poniżej ceny ofertowej lub innej, proponowanej w danym momencie zgodnie z umową? Praktyka wykazuje, że Zamawiający w przypadku obniżenia ‘wskaźnika inflacji’ żądają obniżenia cen dostarczanych produktów. Rozumowanie takie jest jednak całkowicie błędne, gdyż w Polsce nie mamy – i długo nie będziemy mieć do czynienia – z deflacją. Niższy wskaźnik w kolejnym okresie oznacza w istocie, w obecnym okresie, że wyhamowało tempo inflacji, ale nie, że ceny spadły do niższego poziomu. Jeśli cena ofertowa wynosi 100, to wskutek ‘ujemnego wskaźnika inflacji’ nie może ona spaść np. do poziomu 95, gdyż oznaczałoby, to ceny w Polsce spadają, a tak nie jest. Ujemny wskaźnik w stosunku do poprzedniego okresu oznacza jedynie mniejsze tempo inflacji, ale nie deflację.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 9: Dotyczy §7 ust. 2 wzoru umowy

Czy Zamawiający w par. 7.2 wydłuży terminy rozpatrzenia reklamacji z 12 i 24 godzin do 3 dni roboczych? Zgłoszona reklamacja wymaga rozpatrzenia z uwzględnieniem wyjaśnień firmy kurierskiej dostarczającej leki bądź zbadania jakościowo wadliwego towaru, a następnie (przy uwzględnieniu reklamacji) dostarczenia towaru. Wykonanie tego w krótszym czasie jest niemożliwe.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie 10: Dotyczy §8 ust. 6 wzoru umowy

Czy Zamawiający w par. 8.6 usunie wymóg wpisywania numeru zamówienia na fakturze? Wygenerowanie tego zapisu w systemie wymaga indywidualnej ingerencji, nie jest możliwe systemowo, co komplikuje i utrudnia obsługę księgową transakcji.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody – numer zamówienia musi znajdować się na fakturze lub dokumencie wydania z magazynu.

Pytanie 11: Dotyczy §10 ust. 1 wzoru umowy

Czy Zamawiający w par. 10.1. zmieni sposób naliczania kary umownej z naliczania za godzinę zwłoki na naliczanie za dzień zwłoki? Obecny sposób ustalania kar umownych prowadzi do ich naliczenia w wysokości rażąco wygórowanej.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 12: Dotyczy §10 ust. 2 wzoru umowy

Czy Zamawiający w par. 10.2. zmieni sposób naliczania kary umownej z naliczania za godzinę zwłoki na naliczanie za dzień zwłoki? Obecny sposób ustalania kar umownych prowadzi do ich naliczenia w wysokości rażąco wygórowanej.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 13: Dotyczy §10 ust. 3 wzoru umowy

Czy Zamawiający w par. 10.3. zmieni sposób naliczania kary umownej z naliczania za godzinę zwłoki na naliczanie za dzień zwłoki? Obecny sposób ustalania kar umownych prowadzi do ich naliczenia w wysokości rażąco wygórowanej.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 14: Dotyczy §10 ust. 4 wzoru umowy

Czy Zamawiający w par. 10.4. zmieni sposób naliczania kary umownej z naliczania za godzinę zwłoki na naliczanie za dzień zwłoki? Obecny sposób ustalania kar umownych prowadzi do ich naliczenia w wysokości rażąco wygórowanej.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 15: Dotyczy Pakietu nr 9

Czy Zamawiający w Zadaniu 9 wyrazi zgodę na zaoferowanie leku w postaci fiołki + amp.rozp.?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie 16: Dotyczy Pakietu nr 17, poz. 10

Indacaterolum + Glycopyrronium bromidum występuje jedynie w postaci kapsułek do inhalacji - czy taką postać miał Zamawiający na myśli? Jeśli nie, uprzejmie proszę o podanie przykładowej nazwy handlowej.

Odpowiedź: Tak, Zamawiający ma na myśli Indacaterolum + Glycopyrronium bromidum w postaci kapsułek do inhalacji.

Pytanie 17: Dotyczy Pakietu nr 17, poz. 13

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wycenę maści 30g w ilości 25 opakowań?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie 18: Dotyczy Pakietu nr 2

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość zaoferowania w zadaniu nr 2 preparatu: Blue patente V 2,5% inj. x 5 amp. 2 ml sprowadzanego w ramach importu docelowego?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.

Pytanie 19: Dotyczy Pakietu nr 12

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość zaoferowania w pakiecie nr 12 produkt Thiamine hydrochloride 100 mg/2 ml x 5 amp. (i.m./i.v. do żywienia pozajelitowego) sprowadzany w ramach dopuszczenia Ministra Zdrowia?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.

Pytanie 20: Dotyczy Pakietu nr 2

Z uwagi na fakt, że produkt leczniczy z zadania nr 2 sprowadzany jest na teren RP w ramach importu docelowego (tzn. z krajów w których jest zarejestrowany), uprzejmie prosimy Zamawiającego o wydłużenie terminu dostawy, tak aby była możliwość sprowadzenia produktu z zagranicy w ramach bieżących potrzeb Zamawiającego (np. o około 2 tygodni).

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie 21: Dotyczy pakietu nr 11 Spray do usuwania plastrów 35 ml

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wycenę preparatu w op. 50 ml z przeliczeniem wymaganej ilości ?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie 22: Dotyczy pakietu nr 17 poz. 10 Indacaterolum + Glycopyrronium bromidum

czy nie zaszła pomyłka w dawce i postaci : dawka:1% postać: krople do oczu możliwość realizacji op 5 ml ?

Odpowiedź:

Pytanie 23: Dotyczy pakietu nr 17 poz. 1,3,4,6,

czy Zamawiający wyrazi zgodę na wycenę leku w postaci tabletki powlekanej ?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie 24: Dotyczy pakietu nr 17 poz. 3,4,5,6, Levetiracetamum tabl/ fiolki

czy Zamawiający oczekuje wyceny leku w obu postaciach od jednego producenta ?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza, ale nie wymaga.

Pytanie 25: Dotyczy pakietu nr 17 poz. 5 Levetiracetamum x 5 fiolek

czy Zamawiający wyrazi zgodę na wycenę leku w opakowaniu x 10 fiolek z odpowiednim przeliczeniem wymaganej ilości ?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie 26: Dotyczy pakietu nr 17 poz. 12.

Czy Zamawiający dopuszcza wycenę preparatu Makrogol 74 g x 48 saszetek, który jest preparatem stosowanym w rutynowym przygotowaniu do kolonoskopii , którego oferta cenowa jest korzystna dla Zamawiającego?

Odpowiedź: Zamawiający nie dopuszcza.

Pytanie 27: Dotyczy pakietu nr 24 Midazolamum x 5 amp

czy Zamawiający wyrazi zgodę na wycenę leku w opakowaniu x 10 amp. z przeliczeniem wymaganej ilości ?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie 28: Dotyczy

Czy zamawiający dopuści zaoferowanie worka 3 komorowego w opakowaniu po 4 sztuki z odpowiednim przeliczeniem ilości?

Odpowiedź: Zamawiający nie jest w stanie odpowiedzieć na to pytanie, ponieważ Wykonawca nie wskazał jakiego pakietu dotyczy pytanie.

Pytanie 29: Dotyczy

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie opakowania po 10 sztuk z odpowiednim przeliczeniem ilości?

Odpowiedź: Zamawiający nie jest w stanie odpowiedzieć na to pytanie, ponieważ Wykonawca nie wskazał jakiego pakietu dotyczy pytanie.

Pytanie 30: Dotyczy Pakietu nr 14

Proszę o podanie przez Zamawiającego w pakiecie 14 poz.2 objętości opisanego przedmiotu zamówienia.

Odpowiedź: Objętość w pakiecie nr 14 poz. 2 to 1000 ml.

Pytanie 31: Dotyczy §1 ust. 3 wzoru umowy

Wnosimy o zmianę zapisu § 1 ust. 3 umowy, tak aby ilość przedmiotu umowy była zrealizowana minimum na poziomie 50 %. Zamawiający przed ogłoszeniem postępowania ma obowiązek prawidłowo oszacować wartość oraz ilość przedmiotu zamówienia. Skoro Zamawiający zastrzega sobie możliwość wykorzystania przedmiotu umowy na poziomie minimum 30 %,

oznacza to że nie dochowano należytej staranności podczas przygotowywania postępowania, a wymagane ilości poszczególnych produktów leczniczych/wyrobów medycznych są mocno zawyżone.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 32: Dotyczy § 4 ust. 3 wzoru umowy

Wnosimy o zmodyfikowanie i wyrażenie zgody na wydłużenie terminu dostawy tak, by termin ten liczony był zgodnie z art. 111 k.c. i wynosił odpowiednio od 1 do 2 dni roboczych (zamówienie standardowe).

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie 33: Dotyczy § 4 ust. 4 a) wzoru umowy

Wnosimy o zmodyfikowanie i wyrażenie zgody na wydłużenie terminu dostaw pilnych tak, by termin ten liczony był zgodnie z art. 111 k.c. i wynosił 1 dzień roboczy.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie 34: Dotyczy § 4 ust. 4 b) wzoru umowy

Wnosimy o zmodyfikowanie i wyrażenie zgody na wydłużenie terminu dostaw pilnych „Na Ratunek Życia” do 12 godzin.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie 35: Dotyczy Pakietu nr 12 poz. 1

Zadanie nr 12 poz.1 Thiamine inj. 100mg/2ml, amp. 2ml, podanie dożylnie – czy Zamawiający wyrazi zgodę na przeliczenie wymaganej ilości na opakowania handlowe x 10amp?.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie 36: Dotyczy Pakietu nr 19 poz. 1

Zadanie nr 19 poz.1 Bupivacaini hydrochloridum+epinephrine 5mg+5mg/1 ml amp. – czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie preparatu w postaci fiołki?.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie 37: Dotyczy wyceny

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wycenę preparatów z dopuszczenia Ministra Zdrowia?.

Odpowiedź: Zamawiający nie jest w stanie odpowiedzieć na to pytanie, ponieważ Wykonawca nie wskazał jakiego pakietu dotyczy pytanie.

Pytanie 38: Dotyczy Pakietu nr 11

Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie sprayu medycznego do usuwania przylepca, nieszczipiący, opakowanie 50 ml.

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.

Pytanie 39: Dotyczy rozdziału 7.2 SWZ

Prosimy o potwierdzenie, iż dla pakietu nr 5 (wapno sodowane) nie jest wymagane posiadanie uprawnień do prowadzenia hurtowni farmaceutycznej. Przedmiot zamówienia w pakiecie nr 5 jest wyrobem medycznym, do jego dystrybucji nie jest wymagane prowadzenie hurtowni farmaceutycznej

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza, że dla pakietu nr 5 nie jest wymagane posiadanie uprawnień do prowadzenia hurtowni farmaceutycznej.

Pytanie 40: Dotyczy Pakietu nr 5

Czy Zamawiający będzie wymagał wapna w opakowaniach najczęściej oferowanych przez renomowanych producentów pochtłaniaczy czyli 4,5 kg / 5L. Wapno oferowane w większych pojemnościach (5kg) cechuje się złą jakością produktu, nieregularnym kształtem oraz brakiem odpowiedniego upakowania oraz nie ma przełożenia na większa pochtłalność CO2.

Odpowiedź: Zgodnie z opisem w SWZ „karnister x 4,5 kg lub 5 kg”.

Pytanie 41: Dotyczy Pakietu nr 5

W związku z tym, że na rynku polskim pojawiły się wapna niedopuszczone przez Farmakopee, czy Zamawiający wymaga, aby dostarczane wapno było wapnem medycznym, dopuszczonym przez farmakopee brytyjską i amerykańską, o chłonnosci od 120 do 180 L/kg w zależności od użytkowania, które w swoim składzie nie przekracza 3% NaOH, oraz których stopień pylenia nie przekracza 0,3%? Wyższe stężenia NaOH powodują nadmierne wysychanie wapna pogarszając jego właściwości pochtłaniania.

Odpowiedź: Zgodnie z opisem SWZ.

Pytanie 42: Dotyczy §1 ust. 6 wzoru umowy dla pakietów nr 1-4, 6-10, 12-14, 16-25

Do §1 ust. 6 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z 1 ust. 6 wzoru umowy zdania: „Wykonawca zobowiązany jest do zmiany cen urzędowych produktów leczniczych, które będą na stanie magazynowym Zamawiającego (Apteki) w dniu przeceny.”, które wg naszej opinii jest niezgodne ze społeczno-gospodarczym celem udzielanego zamówienia publicznego. Powyższy zapis przenosi w całości odpowiedzialność na wykonawcę za leki zakupione i niewykorzystane, refundowane przez NFZ, a których to cena może ulec zmianie w wyniku decyzji Ministerstwa Zdrowia. Należy podkreślić, że wykonawca nie ma wpływu na poziom zamówień, wykorzystanie produktów leczniczych przez Zamawiającego jak również na decyzje refundacyjne Ministra Zdrowia.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 43: Dotyczy §1 ust. 7 wzoru umowy dla pakietów nr 1-4, 6-10, 12-14, 16-25

Do §1 ust. 7 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z wzoru umowy §1 ust. 7. W uzasadnieniu swojego stanowiska wskazujemy, że powyższe zapisy w sposób rażąco naruszają równowagę stron, dając Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia, w szczególności poprzez każdorazowe odgórne ustalanie cen jednostkowych, które obowiązywać w trakcie wykonywania kontraktu, a także umożliwiając Zamawiającemu do dowolnego 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 2021 poz. 1129 z późn. zm.). 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 stanowi klauzulę abuzywną w świetle art. 433 pkt 4 ustawy PZP.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża odmienny pogląd, iż zapisy umowy gwarantują Wykonawcy realizację przedmiotu umowy na wskazanej ilości określonej w %, a szczególne przypadki mogą spowodować, że nastąpi ograniczenie realizacji przedmiotu umowy, które jest przez Zamawiającego wskazane wprost w umowie.

Pytanie 44: Dotyczy §5 ust. 2 lit. a) wzoru umowy dla pakietów nr 1-4, 6-10, 12-14, 16-25

Do §5 ust. 2 lit. a) wzoru umowy: Prosimy o modyfikację §5 ust. 2 lit. a) poprzez skonkretyzowanie granicznych wartości dla poszczególnych pozycji asortymentowych, jakie Zamawiający zamierza zrealizować, np. poprzez podanie, że zmiany ilości produktów określonych w formularzu cenowym mogą ulec zmniejszeniu lub zwiększeniu w granicach +/- 20%, a przez takie sformułowanie Zamawiający będzie rozumiał możliwość zamówienia o 20% mniejszych lub o 20% większych ilości, każdego z zamówionych asortymentów. Aktualna treść §5 ust. 2 lit. a) jest na tyle nieprecyzyjna, że na jej podstawie wykonawcy nie są w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia w zakresie poszczególnych pozycji asortymentowych oraz dokonać prawidłowej kalkulacji cen na potrzeby składanej oferty. W wyroku z dnia 17 listopada 2023 roku (sygn. akt: KIO 3212/23) KIO uwzględniła odwołanie wniesione przez wykonawcę Urtica Sp. z o.o. z siedzibą we Wrocławiu w postępowaniu prowadzonym przez Szpital Specjalistyczny im. E. Biernackiego w Mielcu na dostawy produktów leczniczych oraz wyrobów medycznych, dotyczące analogicznych zapisów umownych, uznając za uzasadnione zarzuty naruszenia art. 99 ust. 1, art. 433 pkt 4, art. 441 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. 2023 poz. 1605 ze zm.). Krajowa Izba Odwoławcza stwierdziła, że Zamawiający ma obowiązek w sposób precyzyjny, zrozumiały i jednoznaczny wskazać w zakresie każdego zamawianego produktu, jego ilość, do której może zwiększyć zakres zamówienia, co wynika z treści art. 441 ust. 1 PZP. W dodatku, z treści art. 31 ust. 2 PZP wynika, że przy ustaleniu wartości zamówienia uwzględnia się największy możliwy zakres tego zamówienia z uwzględnieniem opcji. Ponadto, Zamawiający ma obowiązek jednoznacznie, wyczerpująco, dokładnie i zrozumiale opisać przedmiot zamówienia na podstawie art. 99 ust. 1 PZP. Zalicza się do tego określenie ilości produktu, którego zakres Zamawiający zamierza zwiększyć, ponieważ w przypadku zamówienia na dostawy, opis przedmiotu zamówienia to nie tylko określenie rodzaju rzeczy, ale także jej liczby, wykonawca zaś musi wiedzieć, jaką ilość rzeczy ma zbyć lub być gotowy zbyć Zamawiającemu. Wszelkie okoliczności, które powodują, że Zamawiający nie jest w stanie przewidzieć, ile dokładnie poszczególnych produktów będzie potrzebował, nie mogą powodować, że opis przedmiotu zamówienia będzie niezgodny z art. 99 ust. 1 PZP. Chociaż Zamawiający dysponuje ograniczonymi możliwościami w zakresie precyzyjnego określenia zapotrzebowania na poszczególne produkty, a rodzaj oraz ilość towarów koniecznych do prawidłowego udzielania świadczeń zdrowotnych są uzależnione od różnych okoliczności, to jednak ich zaistnienie nie ma wpływu na zapisy umowne, wprowadzone przez Zamawiającego, które naruszają art. 99 ust. 1 PZP oraz art. 441 ust. 1 PZP.

Odpowiedź: Zamawiający wskazuje, że sytuacja opisana w projekcie umowy zajdzie wtedy, gdy dojdzie do ewaluacji warunków umowy pod warunkiem, że zajdą wskazane przesłanki do zmiany umowy. Dlatego Zamawiający nie może podać jakie będą przyszłe zmiany umowy na tym etapie postępowania. Zamawiający uważa, że przedmiotowy zapis nie wyczerpuje przesłanek abuzywności wskazanych w art. 433 Pzp.

Pytanie 45: Dotyczy §5 ust. 2 lit. c) wzoru umowy dla pakietów nr 1-4, 6-10, 12-14, 16-25

Do §5 ust. 2 lit. c) wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie treści §5 ust. 2 lit. c) wzoru umowy, który przewiduje zmianę sposobu świadczenia ze względu na m. in. zmianę warunków realizacji umowy z Narodowym Funduszem Zdrowia. Wskazujemy, że wykonawca zamówienia publicznego nie jest stroną umowy Zamawiającego z NFZ i nie może ponosić konsekwencji zmian takiej umowy. Ponadto podkreślamy, że zapis ten, jest niezgodny z wymogami zawartymi w art. 99 ust. 1 Pzp, który nakazuje

przygotowanie opisu przedmiotu zamówienia z uwzględnieniem wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty. Tymczasem wymóg zawarty w §5 ust. 2 lit. c) wzoru umowy skutkuje brakiem możliwości skalkulowania cen do oferty przetargowej, ponieważ wykonawca zamówienia, nie będzie na jego podstawie posiadał wiedzy w zakresie zarówno docelowego sposobu świadczenia.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 46: Dotyczy §5a wzoru umowy dla pakietów nr 1-4, 6-10, 12-14, 16-25

Do §5a wzoru umowy: Prosimy o dodanie zastrzeżenia, w przypadku gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o §5a 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.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 47: Dotyczy §10 ust. 1-4 wzoru umowy dla pakietów nr 1-4, 6-10, 12-14, 16-25

Do §10 ust. 1-4 wzoru umowy: Prosimy o zmianę wymiaru kar umownych przewidzianych w §10 ust. 1-4 do wysokości wynoszącej 0,5% wartości niedostarczonego w terminie asortymentu za każde 12 godzin zwłoki.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 48: Dotyczy §5 ust. 2 lit. c) wzoru umowy dla pakietów nr 5, 11 i 15

Do §5 ust. 2 lit. c) wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie treści §5 ust. 2 lit. c) wzoru umowy, który przewiduje zmianę sposobu świadczenia ze względu na m. in. zmianę warunków realizacji umowy z Narodowym Funduszem Zdrowia. Wskazujemy, że wykonawca zamówienia publicznego nie jest stroną umowy Zamawiającego z NFZ i nie może ponosić konsekwencji zmian takiej umowy. Ponadto podkreślamy, że zapis ten, jest niezgodny z wymogami zawartymi w art. 99 ust.1 Pzp, który nakazuje przygotowanie opisu przedmiotu zamówienia z uwzględnieniem wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty. Tymczasem wymóg zawarty w §5 ust. 2 lit. c) wzoru umowy skutkuje brakiem możliwości skalkulowania cen do oferty przetargowej, ponieważ wykonawca zamówienia, nie będzie na jego podstawie posiadał wiedzy w zakresie zarówno docelowego sposobu świadczenia.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 49: Dotyczy §5a wzoru umowy dla pakietów nr 5, 11 i 15

Do §5a wzoru umowy: Prosimy o dodanie zastrzeżenia, w przypadku gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o §5a 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.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 50: Dotyczy §10 ust. 3 wzoru umowy dla pakietów nr 5, 11 i 15

Do §10 ust. 3 wzoru umowy: Prosimy o zmianę wymiaru minimalnej kary umownej zastrzeżonej w §10 ust. 3 do 30 zł dziennie.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.