

# UNIWERSYTECKI DZIECIĘCY SZPITAL KLINICZNY im. L. Zamenhofs w Białymstoku

15-274 Białystok, ul. Waszyngtona 17; tel. (85)7450595, fax (85) 7450595

Białystok, 04.10.2023 r.

**PN – 35/23/1/2**

**Dotyczy: przetargu nieograniczonego PN-35/23/1 Dostawa leków**

Informujemy, iż do Zamawiającego wpłynęły zapytania o przytoczonej poniżej treści:  
na mocy art. 135 ust. 1 - 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r. poz. 1710, 1812, 1933, 2185, z 2023 r. poz. 412, 825), udzielamy **wyjaśnień do treści specyfikacji warunków zamówienia.**

**Treść pytań:**

**Pytanie nr 1:**

Czy Zamawiający w pakiecie 59 pozycja 1 dopuści preparat Calsiosol, 95,5 mg/ml, który także posiada stawiane w SWZ wymagania co do dopuszczenia preparatu dla dzieci?

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę.**

**Pytanie nr 2:**

Zwracamy się do Zamawiającego z wnioskiem o wyrażenie zgody na zmianę terminu dostawy do 12 godzin dla Zadania 19 i Zadania 71 w przypadku zamówień ma ratunek.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie nr 3:**

Prosimy o zmianę wzoru umowy poprzez dodanie wymaganego postanowienia zakładającego waloryzację wynagrodzenia Wykonawcy w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia, ze wskazaniem: 1) poziomu zmiany ceny materiałów lub kosztów, uprawniających strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia, oraz początkowego terminu ustalenia zmiany wynagrodzenia, 2) sposobu ustalania zmiany wynagrodzenia, 3) sposobu określenia wpływu zmiany ceny materiałów lub kosztów na koszt wykonania zamówienia, oraz okresów, w których może następować zmiana wynagrodzenia wykonawcy, 4) maksymalnej wartości zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza zamawiający w efekcie zastosowania postanowień o zasadach wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia, - wraz z określeniem procedury dokonania ww. zmiany, albowiem postanowienie to stanowi obligatoryjny element umowy zawieranej na okres przekraczający 6 miesięcy według art. 439 ustawy – Prawo zamówień publicznych? Dodatkowo prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy, zarówno Wykonawca jak 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? Uzasadniając treść powyższego pytania wskazujemy, że art. 439 PZP w znowelizowanym brzmieniu nakłada na Zamawiającego obowiązek określania w umowie, której przedmiotem są roboty budowlane, dostawy lub usługi, zawartej na okres

dłuższy niż 6 miesięcy, postanowień dotyczących zasad wprowadzenia zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy w przypadku zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia. W konsekwencji, brak zamieszczenia ww. klauzuli waloryzacyjnej w treści umowy uznać należy za naruszenie przez Zamawiającego przepisów ustawy. Mając na uwadze, że wskazana umowa będzie zawierana z Wykonawcą na okres 12 miesięcy, istotnym jest odzwierciedlenie zmian ekonomicznych, które mogą następować w czasie realizacji umowy, a niewątpliwym jest, że koszty nabycia produktów od dostawców jak i koszty realizacji usługi do zamawiającego będą podlegać zmianie. W konsekwencji, waloryzacja wynagrodzenia Wykonawcy przyczyniłaby się do zachowania równowagi finansowej oraz oddawałaby rzeczywiste realia kosztów wykonania danego zamówienia publicznego jak i byłaby odzwierciedleniem zasady uczciwości kupieckiej w realiach zawieranej umowy. Nadto wskazujemy, że zgodnie z ugruntowanym w orzecznictwie oraz doktrynie stanowiskiem – samo zamieszczenie w umowie przetargowej postanowienia waloryzacyjnego nie może sprowadzać się jedynie do formalnego wypełnienia obowiązku jego zawarcia w umowie, lecz powinno pozwalać na rzeczywiste jego zastosowanie podczas realizacji zamówienia (vide: M. Jaworska, Prawo Zamówień publicznych. Komentarz, red. M. Jaworska, D. Grześkowiak-Stojek, J. Jarnicka, A. Matusiak, wyd. 4, 2022). Co za tym idzie, Zamawiający winien tak ukształtować treść klauzuli waloryzacyjnej, aby zapewnić równowagę stron stosunku umownego w zamówieniach publicznych, ekwiwalentność ich świadczeń oraz równomierne rozłożenie ryzyka kontraktowego (vide: wyrok KIO z dnia 6 lipca 2022 r., sygn. akt: KIO 1564/22). Tym samym wykonanie obowiązku z art. 439 PZP powinno odbywać się z uwzględnieniem specyfiki danego przedmiotu zamówienia.

**Odpowiedź: Zamawiający zmienia § 1 ust 8 wzoru umowy, który otrzymuje brzmienie:**

#### **§ 1**

**8. Ceny jednostkowe, ustalone w ofercie z dnia ....., tożsame z cenami podanymi w w/w załączniku, nie ulegną zmianie przez okres 6 miesięcy, dopuszcza się zmianę ustalonych cen brutto:**

- a) wynikającą ze zmian cen urzędowych, przedstawionych w odpowiednim akcie prawnym, przy czym cena brutto może ulec zmianie wyłącznie o kwotę stanowiącą różnicę pomiędzy nową a dotychczas obowiązującą ceną urzędową – obowiązujące od dnia wejścia w życie tego aktu prawnego;**
- b) w przypadku ustalenia cen urzędowych na produkty, wobec których obowiązywały ceny umowne, przy czym cena brutto nie będzie wyższa niż cena urzędowa przedstawiona w odpowiednim akcie prawnym – obowiązujące od dnia wejścia w życie tego aktu prawnego;**
- c) w przypadku obniżenia ceny leku.**
- d) Strony dopuszczają ponadto możliwość zmian wynagrodzenia w szczególności zmian cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia w przypadku, gdy wzrost cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia wzrosną powyżej 10% wartości cen lub kosztów związanych z realizacją zamówienia w stosunku do cen i kosztów związanych z realizacją zamówienia ustalonych na dzień podpisania umowy. Na Wykonawcy spoczywa obowiązek wykazania okoliczności skutkujących koniecznością zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia. Powyższa zmiana nie może nastąpić wcześniej, niż 6 miesięcy od daty podpisania umowy.**

#### **Pytanie nr 4:**

Do §1 ust. 11 pkt a) wzoru umowy prosimy o dodanie słów: Zmiana stawki podatku VAT następuje z dniem wejścia w życie aktu prawnego zmieniającego tę stawkę.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie nr 5:**

Do §1a ust. 3 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z umowy treści §1a ust. 3 jako bezprawnie umożliwiającą wprowadzanie istotnych zmian w treści zawartej umowy przetargowej, z pominięciem, wynikającej z art. 454 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tj. j. Dz. U. z 2021, poz. 1129 z późn. zm.), konieczności przeprowadzenia nowego postępowania w sprawie zamówienia publicznego. Wskazujemy ponadto, że wykonawca zamówienia publicznego nie będący stroną postępowania centralnego nie może ponosić konsekwencji ustalonych w niej warunków handlowych. Podkreślamy, że zapis dotyczący dostosowywania cen do wyników przeprowadzanych postępowań wspólnych, jest niezgodny z wymogami zawartymi w art. 99 ust. 1 PZP, który nakazuje przygotowanie opisu przedmiotu zamówienia w sposób jednoznaczny oraz wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń z uwzględnieniem wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty. Tymczasem wymóg zawarty w §1a ust. 3 wzoru umowy skutkuje brakiem możliwości skalkulowania cen do oferty przetargowej, ponieważ wykonawca zamówienia, nie posiada żadnej wiedzy w zakresie zarówno wysokości (zakresu) jak i częstotliwości zmian cen wprowadzanych w wyniku ewentualnie przeprowadzanych postępowań centralnych.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie nr 6:**

Do §2 ust. 1 lit. c) wzoru umowy: Prosimy o modyfikację terminu realizacji dostawy dokonywanej w ramach importu docelowego tak aby w trybie zwykłym wynosiła ona 14 dni i nie następowała w trybie „cito”.

**Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.**

**Pytanie nr 7:**

Do treści §2 ust. 13 projektu umowy. Skoro Zamawiający przewiduje dostawy sukcesywne, zgodne z bieżącym zapotrzebowaniem, czyli nie przewiduje konieczności dłuższego przechowywania zamówionych produktów w magazynie apteki szpitalnej, to dlaczego wyznacza warunek 12-miesięcznego okresu ważności zamówionych towarów? Wskazujemy przy tym, że zgodnie z Prawem farmaceutycznym produkty lecznicze do ostatniego dnia terminu ważności są pełnowartościowe i dopuszczone do obrotu. W związku z powyższym prosimy o dopisanie do §2 ust. 15 projektu umowy następującej treści: "..., dostawy produktów z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę na nie musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego."

**Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.**

**Pytanie nr 8:**

Do §5 ust. 1 lit. a) wzoru umowy: Prosimy o zmianę sposobu naliczania kary umownej zastrzeżonej na wypadek odstąpienia od umowy w taki sposób, aby naliczana ona była od wartości jej NIEZREALIZOWANEJ CZĘŚCI, a nie od wartości całej umowy.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie nr 9:**

Do §5 ust. 1 lit. b) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na naliczanie kary umownej zastrzeżonej na wypadek zwłoki w realizacji dostawy cito w taki sposób, aby wynosiła ona 0,5% wartości niezrealizowanej w terminie części dostawy za każde 12 godzin zwłoki?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie nr 10:**

Pakiet 59, Pozycja 1, Czy zamawiający dopuści preparat pakowany po 5 ampulek, o stężeniu 95,5 mg/ml, które wynika z braku zaokrąglenia przez producenta? Stężenie jonów  $\text{Ca}^{2+}$  jest takie samo jak w wymaganym preparacie.

**Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza, ale nie wymaga.**

**Pytanie nr 11:**

Pakiet 63, Pozycja 1, Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie produktu Biodacyna pakowanego po 5 ampulek?

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę.**

**Pytanie nr 12:**

Pakiet 51, Pozycja 1, Czy Zamawiający wymaga, aby zaoferowany produkt lidokainy posiadał wskazanie w leczeniu bólu neuropatycznego jako lek drugiego rzutu?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wymaga.**

**Pytanie nr 13:**

Pytanie do pakietu nr 35:

Czy Zamawiający dopuści produkt w postaci tabletek?

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuści.**

**Pytanie nr 14:**

Pytanie do pakietu nr 43:

Czy Zamawiający dopuści produkt w postaci tabl.uleg.rozp.w j.ust.?

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuści.**

**Pytanie nr 14:**

Pytanie do pakietu nr 59:

Czy Zamawiający dopuści produkt Calsiosol 95,5mg/ml roztwór 10ml x 5amp. ?

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuści.**

KIEROWNIK  
sekcji Zamówień Publicznych  
  
mgr Iwona Kisiel