

Poznań, 09.06.2025 roku

**Dotyczy: DOSTAWA produktów leczniczych RDTL oraz programy lekowe. DZP/81/2025**

**I. Informujemy, że do siedziby Zamawiającego wpłynęły zapytania o następującej treści, na które Zamawiający udziela odpowiedzi, jak niżej:**

1. Pytanie dotyczy terminu związania ofertą.

W związku z rozbieżnością informacji dotyczącej terminu związania ofertą między treścią SWZ (do dnia 2025-09-17), a treścią w formularzu ofertowym (pkt 3. c) niniejsza oferta wiąże mnie przez 120 dni od upływu ostatecznego terminu składania ofert), prosimy o informację, który termin jest prawidłowy?

**Odpowiedź: Zamawiający informuje, że prawidłowy termin związania ofertą 17.09.2025.**

2. Pytanie dotyczy §4 ust. 4 pkt b) oraz ust 6 wzoru umowy

Zamawiający w paragrafie 4 ust. 4 pkt b) oraz ust 6 wzoru umowy zastrzegł, iż Wykonawca zobowiązany jest do wykonywania dostaw na „ratunek życia” w ciągu maksymalnie 8 godzin w dzień ustawowo wolny od pracy - do dwóch dostaw podczas okresu umowy.

Czy Zamawiający odstąpi od wymogu z §4 ust. 4 pkt b) wzoru umowy dla pakietu nr 8?

Prośbę swą motywujemy tym, iż produkt leczniczy Vabysmo znajdujący się w pakiecie nr 8 nie jest lekiem na ratunek życia, nie leczy schorzeń bezpośrednio zagrażających życiu. Jego rola jest kluczowa w zapobieganiu pogorszeniu jakości życia i utracie wzroku, co jest niezwykle ważne dla pacjentów.

**Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.**

3. Pytanie dotyczy §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 według naszej opinii jest niezgodne ze społeczno-gospodarczym celem udzielanego zamówienia publicznego. Powyższy zapis przenosi w całości odpowiedzialność na wykonawcę za leki zakupione oraz 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, a także na wykorzystanie produktów leczniczych przez Zamawiającego, jak również na decyzje refundacyjne Ministra Zdrowia.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgodę.**

4. Pytanie dotyczy §5 ust. 2 lit. a) wzoru umowy

Wnosimy o modyfikację zapisów umowy, które dopuszczają dowolne zmiany ilości w ramach wartości umowy, aby uszczegółowione zostały w postaci procentowej graniczne wartości dla poszczególnych pozycji asortymentowych, które Zamawiający zamierza zrealizować. Proponujemy, aby granica ta wynosiła np. 20%, co będzie oznaczać, że ilości poszczególnych towarów w formularzu asortymentowo-cenowym będą mogły

ulec zmniejszeniu lub zwiększeniu w granicach +/- 20%, a Zamawiający będzie miał możliwość zamówienia o 20% mniejszych lub o 20% większych ilości każdej pozycji asortymentowej. Aktualna treść tych zapisów może wskazywać na prawo Zamawiającego do zakupów dowolnych ilości jednego produktu, przy jednoczesnej rezygnacji z zakupu innych produktów, zaś jedynym warunkiem tych swobodnych zmian ma być brak przekroczenia wartości umowy. Obecne, niejednoznaczne zapisy umowy powodują, że wykonawcy nie mają wiedzy dotyczącej nawet przybliżonych ilości produktów, które będą musieli dostarczać w trakcie realizacji umowy. Wskazanie jako górnej granicy wyłącznie wartości umowy, utrudnia wykonawcom prawidłową kalkulację cen na potrzeby składanej oferty oraz nie pozwala im na właściwe przygotowanie do wykonywania umowy, ponieważ nie znają oni faktycznej wielkości zamówienia.

Nasza prośba znajduje uzasadnienie w wyroku z dnia 17 listopada 2023 roku (sygn.: KIO 3212/23), w którym Krajowa Izba Odwoławcza uwzględniła odwołanie wniesione przez wykonawcę Urtica Sp. z o.o. z siedzibą we Wrocławiu, dotyczące analogicznych postanowień umownych, w postępowaniu zorganizowanym przez Szpital Specjalistyczny im. E. Biernackiego w Mielcu, którego przedmiotem były dostawy produktów leczniczych oraz wyrobów medycznych, uznając za uzasadnione zarzuty naruszenia art. 99 ust. 1, art. 433 pkt 4 oraz art. 441 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. 2024 poz. 1320 ze zm.). We wspomnianym wyroku, KIO nie tylko stwierdziła, że Zamawiający jest bezwzględnie zobowiązany wskazać minimalną ilość każdego zamawianego produktu, zgodnie z treścią wynikającą z art. 433 pkt 4 PZP, lecz przede wszystkim uznała, że Zamawiający ma bezwzględny obowiązek wskazać w zakresie każdego zamawianego produktu, jego ilość, do której zamierza zwiększyć zakres zamówienia w ramach korzystania z prawa opcji, co z kolei wynika z treści art. 441 ust. 1 PZP.

KIO uznała, że opis przedmiotu zamówienia, który przewiduje dowolne zwiększanie lub zmniejszanie ilości produktów z wybranych pozycji asortymentu, w tym całkowitą rezygnację z niektórych pozycji asortymentu, należy uznać za niejednoznaczny, niewyczerpujący, nieprecyzyjny, a także nieuwzględniający wszystkich wymagań oraz okoliczności, mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty. Izba zauważyła, że możliwość zwiększenia zakresu zamówienia w istocie stanowi opcję, co potwierdza art. 31 ust. 2 PZP, z którego wynika, że przy ustaleniu wartości zamówienia uwzględnia się największy możliwy zakres tego zamówienia z uwzględnieniem opcji. KIO potwierdziła, że przy ograniczaniu zakresu zamówienia należy przestrzegać zasady wynikającej z art. 433 pkt 4 PZP, zaś w zakresie, gdzie zwiększenie zakresu zamówienia stanowi opcję, należy stosować się do reguł wynikających z art. 441 ust. 1 PZP. Wynika z tego, że Zamawiający ma możliwość zastrzeżenia w umowie „opcji w górę”, przewidującej zwiększenie zakresu zamówienia oraz „opcji w dół”, pozwalającej na ograniczenie zakresu zamówienia. Nie jest nieprawidłowe zawarcie obu tych możliwości w jednym postanowieniu umowy lub powiązanie ich ze sobą, ale trzeba mieć na uwadze, że zapisy umowy dotyczące zmian ilości asortymentu będą pozostawać zgodne z art. 433 pkt 4 PZP oraz art. 441 ust. 1 PZP wyłącznie, gdy w treści umowy zostaną dokładnie określone granice zmian ilościowych „w dół” i „w górę” w odniesieniu do poszczególnych pozycji asortymentowych. Ponadto, wszelkie okoliczności, które powodują, że Zamawiający nie jest w stanie przewidzieć, ile dokładnie poszczególnych produktów potrzebuje do udzielania świadczeń zdrowotnych, nie stanowią uzasadnienia dla naruszania art. 99 ust. 1 PZP, art. 433 pkt 4 PZP i art. 441 ust. 1 PZP, ponieważ normy te mają charakter bezwzględnie obowiązujący, więc nie podlegają ograniczeniu lub wyłączeniu przez inne przepisy.

Wykonawca wnosi też o dodanie zastrzeżenia, że możliwość zwiększenia ilości poszczególnych pozycji asortymentowych, przy jednoczesnym zmniejszeniu ilości innych pozycji asortymentowych w ramach wartości umowy będzie wymagała pisemnej zgody wykonawcy.

**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.**

5. Pytanie dotyczy §5 ust. 2 lit. c) wzoru umowy

Prosimy o wykreślenie treści §5 ust. 2 lit. c), który przewiduje zmianę sposobu świadczenia ze względu na m. in. zmianę warunków realizacji umowy z NFZ. Wykonawca zamówienia publicznego nie jest stroną umowy Zamawiającego z NFZ i nie może ponosić konsekwencji zmian takiej umowy. Ponadto, 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.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie §5 ust. 2 lit. c) projektu umowy.**

6. Pytanie dotyczy §10 ust. 3 wzoru umowy

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę sposobu obliczania kary umownej za opóźnienie dostawy w trybie na ratunek w ten sposób, aby wynosiła ona 0,05% wartości niedostarczonego asortymentu za każdą godzinę zwłoki?

**Odpowiedź: Zgodnie z odpowiedzią na pytanie 19, Zamawiający wyraża zgodę na karę na karę umowną w wysokości 0,01% za każdy dzień zwłoki.**

7. Pytanie dotyczy §10 ust. 4 wzoru umowy

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę sposobu obliczania kary umownej za opóźnienie reklamacji w ten sposób, aby wynosiła ona 0,05% wartości reklamowanego asortymentu za każdą godzinę zwłoki?

**Odpowiedź: Zgodnie z odpowiedzią na pytanie 20, Zamawiający wyraża zgodę na karę na karę umowną w wysokości 0,01% za każdy dzień zwłoki.**

8. Pytanie dotyczy §10 ust. 5 wzoru umowy

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wymiaru kary umownej za nieprzekazanie informacji z rejestratora temperatury do wysokości 250,00 zł za każde uchybienie?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody**

#### 9. Pytanie dotyczy formularza oferty

Prosimy o określenie, który z 2 wzorów formularza oferty i formularza cenowego jest obowiązujący i należy go dołączyć do oferty?

Czy Wzór oferty xls- wymagane dokumenty ?

Czy wzór oferty na dostawy ?

Dane w nich zawarte są powielane

**Odpowiedź: Zamawiający informuje, że formularzem obowiązującym jest wzór oferty xls – wymagane dokumenty.**

#### 10. Pytanie dotyczy par. 1.6 projektu 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**

#### 11. Pytanie dotyczy par. 1.7 projektu 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 stoi na stanowisku, że w § 1 ust. 3 projektu umowy wskazany zostały przesłanki, w których to szacowane ilości przedmiotu zamówienia mogą ulec zmniejszeniu i mogą zostać dostosowane do faktycznych potrzeb Zamawiającego z uwagi na potrzeby kliniczne pacjentów Zamawiającego. Zamawiający wskazuje jednocześnie, że nie ma tu charakteru klauzuli abuzywnej, gdyż poziom 30% wartości przedmiotu zamówienia określony został jako minimalny zakres realizacji przedmiotu zamówienia w ramach zawartej umowy.**

#### 12. Pytanie dotyczy par. 4.4.b projektu 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.**

#### 13. Pytanie dotyczy par. 4.4.b projektu 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: Zamówienie składane będą od poniedziałku do piątku między 8 - 15:00**

#### 14. Pytanie dotyczy par. 5 ust. 3 projektu wzoru umowy

Czy w par. 5.3.1 Zamawiający wprowadzi automatyzm zmiany stawki podatku VAT? Zmiana stawki podatku VAT powinna wchodzić automatycznie, z dniem wprowadzenia stosownych przepisów; inaczej grozi to Wykonawcy rażącą stratą. Wykonawca musi oczekiwać na akceptację propozycji zmian, w tym czasie przecież jednak będzie wystawiać faktury za bieżące dostawy. To samo stanie się w razie odmowy zawarcia aneksu w przedmiotowej kwestii.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na automatyczną zmianę umowy z uwagi na zmianę stawki VAT.**



15. Pytanie dotyczy par. 5A projektu 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.**

16. Pytanie dotyczy par. 7.2 projektu 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.**

17. Pytanie dotyczy par. 8.6 projektu 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 wymaga numeru na fakturze lub dokumencie typu WZ dostarczonym wraz z towarem.**

18. Pytanie dotyczy par. 8.9 projektu wzoru umowy

Czy Zamawiający w par. 8.9 dopisze inne jeszcze, poza PDF formaty faktur, które można przysyłać mailowo? Typowym formatem używanym w branży farmaceutycznej jest np. format KAMSOFT (.KT0), DATA FARM (.FAK), lub OSOZ-EDI 2012 (.XML). Z uwagi na wymagania systemowe Wykonawcy nie jest on w stanie dostarczać faktur w formacie PDF.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

19. Pytanie dotyczy par. 10.3 projektu 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 wyraża zgodę.**

20. Pytanie dotyczy par. 10.4 projektu 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 wyraża zgodę.**

