



## 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](http://www.spskm.katowice.pl)

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

**Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn. DOSTAWA LEKÓW - 29**

**Nr sprawy: ZP-23-083UN**

Zamawiający działając na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych, udziela wyjaśnień treści SWZ jak niżej:

Pytanie nr 1: Pytanie do pakietu 12 pozycji

W związku z tym, że na rynku polskim żywność specjalnego przeznaczenia medycznego ma średnio 10-12 miesięczny termin przydatności od momentu wyprodukowania w fabryce, prosimy Zamawiającego o uwzględnienie specyfiki tych produktów pod kątem terminu przydatności oraz modyfikację zapisów SIWZ, akceptując dostawy żywności specjalnego przeznaczenia medycznego z terminem ważności nie krótszym niż połowa terminu ważności danego produktu.

**Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na dostawy żywności specjalnego przeznaczenia medycznego z terminem ważności nie krótszym niż połowa terminu ważności danego produktu i tym samym modyfikuje zapisy SWZ w Rozdziale II punkt 1 ppkt. 3. oraz zgodnie z art. 137 ust. 5 w związku z art. 90 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, Zamawiający zmienia treść ogłoszenia o zamówieniu w Sekcji II.2.4 dla Pakietu nr 12.**

*W SWZ jest: (...)„2. Wymagany minimalny termin ważności dostarczanego przedmiotu umowy – 12 miesięcy licząc od dnia dostawy.” (...)*

*W SWZ winno być: : (...)„2. Wymagany minimalny termin ważności dostarczanego przedmiotu umowy – 12 miesięcy licząc od dnia dostawy z zastrzeżeniem Pakietu nr 12 dla którego termin ważności winien być nie krótszy niż połowa terminu ważności danego produktu.” (...)*

Pytanie nr 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?

**Odpowiedź: Zamawiający nie modyfikuje zapisów załącznika nr 39 – projektowane postanowienia umowy i tym samym podtrzymuje jego treść we wskazanym zakresie.**

Pytanie nr 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?

**Odpowiedź: Zamawiający nie modyfikuje zapisów załącznika nr 39 – projektowane postanowienia umowy i tym samym podtrzymuje jego treść we wskazanym zakresie.**

Pytanie nr 4: Do §5 ust. 3 wzoru umowy: Wskazujemy, że zapisy §5 ust. 3 wzoru umowy 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 rażąco 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 2021 poz. 1129 ze zm.). Ponadto, 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 obciążony 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.

**Odpowiedź: Zamawiający nie modyfikuje zapisów załącznika nr 39 – projektowane postanowienia umowy i tym samym podtrzymuje jego treść we wskazanym zakresie.**

Pytanie nr 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.

**Odpowiedź: Zamawiający nie modyfikuje zapisów załącznika nr 39 – projektowane postanowienia umowy i tym samym podtrzymuje jego treść we wskazanym zakresie.**

Pytanie nr 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?

**Odpowiedź: Zamawiający nie modyfikuje zapisów załącznika nr 39 – projektowane postanowienia umowy i tym samym podtrzymuje jego treść we wskazanym zakresie.**

Pytanie nr 7: Do §8 ust. 2 lit. d) wzoru umowy: Adekwatnie do brzmienia art. 439 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. z 2022, poz. 1710 ze zm.) prosimy o zmianę terminu uprawniającego Wykonawcę do dokonania pierwszej zmiany wynagrodzenia na podstawie §8 ust. 2 lit. d) z 12 na 6 miesięcy.

**Odpowiedź: Zamawiający nie modyfikuje zapisów załącznika nr 39 – projektowane postanowienia umowy i tym samym podtrzymuje jego treść we wskazanym zakresie.**

Pytanie nr 8: Do §8 ust. 2 lit. a-f) wzoru umowy: Prosimy o dodanie zastrzeżenia – w ślad za uprzednio złożonym zapytaniem - 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.

**Odpowiedź: Zamawiający nie modyfikuje zapisów załącznika nr 39 – projektowane postanowienia umowy i tym samym podtrzymuje jego treść we wskazanym zakresie.**



Pytanie nr 9: Do §9 ust. 2 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z wzoru umowy §9 ust. 2. 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 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 2022 poz. 1710 ze 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, 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.

**Odpowiedź: Zamawiający nie modyfikuje zapisów załącznika nr 39 – projektowane postanowienia umowy i tym samym podtrzymuje jego treść we wskazanym zakresie.**

Pytanie nr 10: Pakiet 24, Pozycja 1, Lorazepamum tabletki 1mg: Czy Zamawiający wymaga, aby zaofertowany produkt lorazepamum posiadał wskazanie w premedykacji przed zabiegami diagnostycznymi lub przed zabiegami chirurgicznymi?

**Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza powyższe zastosowanie ale nie jest ono warunkiem koniecznym i wymaganym.**

Pytanie nr 11: Pakiet 27, Pozycja 1, 2 Lidocainum ampułki 0,02g/2ml; Lidocainum ampułki 0,02g/1ml: Czy Zamawiający wymaga, aby zaofertowany produkt lidokainy posiadał wskazanie w dożylnym leczeniu bólu w okresie okołoperacyjnym jako składnik analgezji prewencyjnej i multimodalnej?

**Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza powyższe zastosowanie ale nie jest ono warunkiem koniecznym i wymaganym.**

Pytanie nr 12: Pakiet 27, Pozycja 2: Czy zamawiający miał na myśli Lidocainum ampułki 1% o pojemności 2ml?

**Odpowiedź: Zamawiający określił w SWZ, załączniku nr 27 – formularz asortymentowo – cenowy (Opis przedmiotu zamówienia) dawkę leku dla pozycji 1 i pozycji 2 w kolumnie nr 4.**

Pytanie nr 13: Dotyczy zad. 27 poz. 1, 2: Czy Zamawiający wymaga opakowania wykonanego z polietylenu (LDPE), jako bezpieczniejszej i bardziej wygodnej alternatywy dla opakowania szklanego w warunkach pracy oddziału szpitalnego?

**Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza powyższe zastosowanie ale nie jest ono warunkiem koniecznym i wymaganym.**

Pytanie nr 14: Dotyczy zad. 27 poz. 1: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaofertowanie produktu Lidocaine 1%, w opakowaniu 10 amp. x 5 ml z zachowaniem przez Zamawiającego ilości wymaganej w postępowaniu, co wpłynie na zwiększenie konkurencyjności składanych ofert? W przypadku pozytywnej odpowiedzi prosimy o potwierdzenie czy produkt należy zaofertować w ilości 110 op.?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zaofertowanie produktu o pojemności 5 ml.**

Pytanie nr 15: Dotyczy zad. 27 poz. 2: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaofertowanie produktu Lidocaine 2%, w opakowaniu 10 amp. x 5 ml z zachowaniem przez Zamawiającego ilości wymaganej w postępowaniu, co wpłynie na zwiększenie konkurencyjności składanych ofert? W przypadku pozytywnej odpowiedzi prosimy o potwierdzenie czy produkt należy zaofertować w ilości 1600 op.?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zaofertowanie produktu o pojemności 5 ml.**



Pytanie nr 16: Dotyczy § 4 ustęp 1 umowy: Wnosimy o obniżenie kary umownej na 1% wartości brutto niedostarczonego przedmiotu umowy za każdy dzień zwłoki.

Odpowiedź: Zamawiający nie modyfikuje zapisów załącznika nr 39 – projektowane postanowienia umowy i tym samym podtrzymuje jego treść we wskazanym zakresie.

Pytanie nr 17: Dotyczy § 4 ustęp 2 umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę zmianę wysokości kary umownej na 10%?

Odpowiedź: Zamawiający nie modyfikuje zapisów załącznika nr 39 – projektowane postanowienia umowy i tym samym podtrzymuje jego treść we wskazanym zakresie.

Pytanie nr 18: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie w pakiecie nr 16 Rocuronium bromide 5ml w szklanych ampułkach, co pozwoli Wykonawcy złożyć konkurencyjną ofertę dla Zamawiającego?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza powyższe zastosowanie ale nie jest ono warunkiem koniecznym i wymaganym.

Zgodnie z art. 135 ust. 6 ustawy Prawo zamówień publicznych treść zapytań wraz z wyjaśnieniami Zamawiający udostępnia na stronie internetowej prowadzonego postępowania.

Ogłoszenie o zmianie ogłoszenia o zamówieniu zostało przekazane Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej.