



Gdynia, dnia 07.05.2021 r.

D25M/251/N/11-17rj/21

**Wykonawcy biorący  
udział w postępowaniu**

**Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na: sukcesywne dostawy Sukcesywne dostawy radioizotopów i radiofarmaceutyków dla Zakładu Medycyny Nuklearnej, znak sprawy D25M/251/N/11-17rj/21**

Szpital Pomorskie Sp. z o. o. z siedzibą w Gdyni, zwane dalej Zamawiającym, działając na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy z dnia 11.09.2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 2019 oraz Dz. U. z 2020 poz. 288, 875, 1492, 1517, 2275, 2320, z 2021 r. poz. 464 z późn. zm.), zwanej dalej ustawą Pzp, przedstawiają poniżej treść pytań wraz z odpowiedziami:

**Pytanie nr 1 - dotyczy SWZ pkt XIX**

Czy Zamawiający odstąpi od wymogu wniesienia zabezpieczenia należytego wykonania umowy?

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że doszło w tym zakresie do oczywistej omyłki pisarskiej. Zamawiający nie zamierza wymagać wniesienia zabezpieczenia w niniejszym postępowaniu.

**Pytanie nr 2 - dotyczy SWZ XVII**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie dla zadań częściowych nr 1, 4, 6 maksymalnego terminu dostawy do 7 dni roboczych?

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę. Zamawiający dokonuje zmiany w zakresie zapisów zawartych w Formularzu oferty w pkt 3 oraz w rozdz. XVII pkt 4 SWZ.

**Pytanie nr 3 - dotyczy projektu umowy §3 ust 3:**

Prosimy zmienić zapis „doręczona zostanie Zamawiającemu w tym samym dniu, co dostarczony przedmiot Umowy” na „za towar produkcji Polatom doręczona zostanie Zamawiającemu w tym samym dniu, co dostarczony przedmiot Umowy, na pozostałe produkty pocztą w ciągu 7 dni od daty dostawy towaru”

**Odpowiedź:**

Zamawiający zmienia zapis na: „Zamawiający przekaże należność za faktycznie dostarczony asortyment, zgodnie z zamówieniem, o którym mowa w § 4 ust. 1 na konto Wykonawcy na rachunek wskazany na fakturze VAT w terminie **30 dni** od daty doręczenia Zamawiającemu faktury, przy czym faktura doręczona zostanie Zamawiającemu w tym samym dniu, co dostarczony przedmiot Umowy **lub w terminie do 7 dni od daty dostawy.**”

**Pytanie nr 4 - dotyczy projektu umowy §4 ust 1:**

Prosimy o wykreślenie: „W przypadku leków o charakterze „na ratunek” Zamawiający składając zamówienie będzie zaznaczał status tego zamówienia i wymaga dla tego rodzaju asortymentu terminu dostawy do 12 godz. od momentu złożenia zamówienia (także w dni ustawowo wolne od pracy)”. Polatom nie ma możliwości realizowania tego typu dostaw.

**Odpowiedź:**



**Szpital Pomorskie Sp. z o.o.**

**Dział Zamówień Publicznych**

ul. Powstania Styczniowego 1, 81-519 Gdynia | tel. + 48 58 72 60 359, 311, fax +48 58 72 60 338

Sąd Rejonowy Gdańsk-Północ w Gdańsku, VIII Wydział Gospodarczy KRS 0000492201 |

kapitał zakładowy: 174 254 000,00 zł

NIP 586 22 86 770 | REGON 190 14 16 12 | Bank PKO BP S.A. nr 68 1440 1084 0000 0000 0011 0148

e-mail: zp@szpitalpomorskie.eu | [szpitalpomorskie.eu](http://szpitalpomorskie.eu)

Zamawiający wykreśla zapis.

**Pytanie nr 5** - dotyczy projektu umowy §4 ust 5:

Informujemy że dokumentów dopuszczających do obrotu nie posiada towar z zadania nr 3, 7 poz. a, 8 oraz 10 gdzie realizacja dostawy może się odbyć wyłącznie po otrzymaniu zgody MZ na import docelowy, wydanej na wniosek Zamawiającego. Podstawa prawna: Ustawa z dnia 6 września 2001 Prawo Farmaceutyczne rozdział 2 art. 4. Prosimy o wprowadzenie stosownej zmiany w zapisie.

**Odpowiedź:**

Zamawiający dodaje w § 4 ust. 5 na końcu zapis: „Nie dotyczy Zadania nr 3, 7 poz. a, 8 oraz 10, gdzie realizacja dostawy może się odbyć wyłącznie po otrzymaniu zgody Ministra Zdrowia na import docelowy, wydanej na wniosek Zamawiającego.

**Pytanie nr 6** - dotyczy projektu umowy §5 ust 2:

Prosimy o zastąpienie „nie później niż w ciągu 72 godzin od daty rozpatrzenia reklamacji” na „z najbliższej produkcji po dacie uznanej reklamacji”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu z „nie później niż w ciągu 72 godzin od daty rozpatrzenia reklamacji” na „z najbliższej produkcji po dacie uznanej reklamacji”. Zamawiający domaga się wtedy zapisu dodatkowego: „jednak nie dłużej niż w terminie do 7 dni.”

**Pytanie nr 7** - dotyczy projektu umowy §5 ust 3:

Prosimy o zmianę zapisu „7 dni” na zapis „14 dni” dla zadań częściowych nr: 2,3, 7a,8a, 9,10. Dla towarów pochodzących z importu zgodnie z OWD termin rozpatrzenia reklamacji jakościowych wynosi 14 dni.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę.

**Pytanie nr 8** - dotyczy projektu umowy §5 ust 5:

Oświadczamy, że nie jesteśmy w stanie spełnić warunku 12 miesięcznego terminu przydatności do użycia. Wytwarzane przez nas zestawy i sprowadzane od innych wytwórców mają termin ważności od 24h do 12 miesięcy licząc od daty produkcji i są sprzedawane sukcesywnie do wyczerpania serii produkcyjnej z terminem jak niżej:

Zadanie nr 1 – generatory – 21 dni od daty produkcji;

Zadanie nr 2 a-g – Quadramet Sm-153 – 24h od daty kalibracji;

Zadanie nr 2 h – Sr89 – 28 dni od daty atestacji;

Zadanie 3 poz. a.b.c -15 dni od daty produkcji, poz. c.d.e.f – 10 dni od daty produkcji, poz. g.h.i.j – 18 dni od daty produkcji;

Zadanie 4 poz. a-f – 21 dni od daty produkcji, poz. g. – 30 godzin od daty i godziny produkcji, poz. h. – 9 dni od daty produkcji

Zadanie 5, 6, 7 poz. a.b, 8, 10– 12 miesięcy od daty produkcji;

Zadanie 7 poz. c – 6 miesięcy od daty produkcji;

W związku z powyższym prosimy o uwzględnienie podanych informacji.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wykreśla zapis § 5 ust. 5 umowy.

**Pytanie nr 9** - dotyczy projektu umowy §7 ust 2 h):

Prosimy o dodanie na końcu zdania „pod warunkiem uzyskania akceptacji Wykonawcy”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie zmienia zapisu, ponieważ już ma ono takie brzmienie- „za obopólną zgodą”.

**Pytanie nr 10** - dotyczy projektu umowy §14 ust 4:

Szpital Pomorskie Sp. z o.o.

Dział Zamówień Publicznych

ul. Powstania Styczniowego 1, 81-519 Gdynia | tel. + 48 58 72 60 359, 311, fax +48 58 72 60 338

Sąd Rejonowy Gdańsk-Północ w Gdańsku, VIII Wydział Gospodarczy KRS 0000492201 |

kapitał zakładowy: 174 254 000,00 zł

NIP 586 22 86 770 | REGON 190 14 16 12 | Bank PKO BP S.A. nr 68 1440 1084 0000 0000 0011 0148

e-mail: [zp@szpitalpomorskie.eu](mailto:zp@szpitalpomorskie.eu) | [szpitalpomorskie.eu](http://szpitalpomorskie.eu)

---

Prosimy o dodanie po słowie: „polubowny” zapisu: „w ciągu 30 dni”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie nr 11** - dotyczy projektu umowy:

Ponadto prosimy, aby w umowie znalazły się poniższe zapisy:

„Zamawiający oświadcza, że jest podmiotem uprawnionym do dystrybucji produktów leczniczych, posiada wymagane prawem dokumenty, potwierdzające jego prawo do występowania w obrocie produktami leczniczymi (zezwolenie na prowadzenie apteki szpitalnej lub, dla podmiotów wykonujących działalność leczniczą, numer księgi rejestrowej w rejestrach medycznych csioz) oraz zezwolenie wydane przez PAA na posiadanie i stosowanie substancji promieniotwórczych. Zamawiający zobowiązuje się do niezwłocznego poinformowania o każdej zmianie statusu w rejestrach medycznych, wynikającego z cofnięcia lub wygaszenia zezwolenia lub zaprzestania wykonywania działalności leczniczej”

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody a dopisanie ww zapisów do umowy, ale potwierdza niniejszym w/w okoliczności.

**Pytanie nr 12** - dotyczy projektu umowy:

Ponadto prosimy, aby w umowie znalazły się poniższe zapisy:

„Zamawiający zobowiązuje się do zwrotu pojemników ochronnych po dostarczonych radiofarmaceutykach i zużytych generatorów technetowych w nieprzekraczalnym terminie 3 miesięcy od daty ich dostawy. Przedmiotem zwrotu nie mogą być inne odpady promieniotwórcze niż generator technetowy i odpady klasyfikowane jako odpady medyczne”

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę.

**Pytanie nr 13** - dotyczy zadania 8 poz.a:

Czy Zamawiający dopuści w w/w pozycji preparat Ceretec, 500 mcg, zest.do sporz.prep.radiof.,(i.doc),5 fiolek sprowadzany w ramach importu docelowego? W związku z tym, iż produkt sprowadzany jest w ramach importu zwracamy się z prośbą o możliwość wydłużenie terminu dostaw będącego kryterium z maksymalnego 8 do 10 dni.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę. Zamawiający dokonuje zmiany w zakresie zapisów zawartych w Formularzu oferty w pkt 3 oraz w rozdz. XVII pkt 4 SWZ.

**Pytanie nr 14** - dotyczy zadania 9 poz. a:

Czy Zamawiający dopuści w w/w pozycji preparat Nanoscan, 500 mcg, zest.do sporz.prep.radiof., 6 fiole?

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę.

**Pytanie nr 15** - dotyczy zadania 10 poz. a:

Dot. zadania nr 10 poz. a. Czy Zamawiający dopuści w w/w pozycji preparat Makro Albumon,2mg,prosz.d/sp.zaw.d/wstrz.,(i.doc),6 fiole sprowadzany w ramach importu docelowego? W związku z tym, iż produkt sprowadzany jest w ramach importu zwracamy się z prośbą o możliwość wydłużenie terminu dostaw będącego kryterium z maksymalnego 8 do 10 dni.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę. Zamawiający dokonuje zmiany w zakresie zapisów zawartych w Formularzu oferty w pkt 3 oraz w rozdz. XVII pkt 4 SWZ.

**Pytanie nr 16:**

Dotyczy produktów sprowadzanych w ramach importu docelowego. Prosimy o doprecyzowanie miejsca dostawy pozycji sprowadzanych w ramach importu docelowego. Zgodnie ze zmianą w ustawie Prawo farmaceutyczne art. 4 ad od dnia 01.01.2021 r. zamówienie na produkty lecznicze zamawiane przez podmiot w procedurze import docelowego powinny być składane do hurtowni poprzez aptekę szpitalną lub dział farmacji szpitalnej.

Hurtownia realizują dostawy produktów z importu docelowego do wskazanej apteki lub działu farmacji (apteka / dział farmacji są odbiorcami na fakturze).

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę z wyłączeniem produktów radiofarmaceutycznych zgodnie z definicją: *produktem radiofarmaceutycznym - jest produkt leczniczy, z wyłączeniem produktu leczniczego weterynaryjnego, który zawiera jeden lub więcej izotopów radioaktywnych przeznaczonych dla celów medycznych* (Prawo Farmaceutyczne Dz. U. z 2020 r. poz. 944, 1493, 2112, z 2021 r. poz. 97; Art. 2, pkt. 35)

Do przechowywania takich produktów przystosowane są pomieszczenia Zakładu Medycyny Nuklearnej, który posiada również stosowne zgody. Zamawiający żąda dostawy takich produktów bezpośrednio do budynku Zakładu Medycyny Nuklearnej.

**Pytanie nr 17 - dotyczy rozdziału XVII pkt 4 SWZ:**

Mając na uwadze szczególny okres w jakim będzie realizowana umowa (stan epidemii), a co za tym idzie konieczność zachowania szczególnych środków ostrożności, prosimy o zmianę kryterium oceny ofert, polegającego na określeniu terminu dostawy poprzez wydłużenie terminu minimalnego do dwóch dni roboczych od chwili złożenia zamówienia.

Nadmieniamy przy tym, że przyjęcie przez Zamawiającego urealnionych, dostępnych dla większej ilości Wykonawców terminów dokonywania dostaw znacząco przyczyni się do wzrostu konkurencyjności w niniejszym postępowaniu, a tym samym korzystnie wpłynie na oferowane ceny.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę. Zamawiający dokonuje zmiany w zakresie zapisów zawartych w Formularzu oferty w pkt. 3 oraz w rozdz. XVII pkt 4 SWZ.

**Pytanie nr 18 - dotyczy projektu umowy §4 ust. 4 tiret piąte:**

Prosimy o sprecyzowanie terminu dostarczania charakterystyki produktu leczniczego poprzez wskazanie terminu np. 5 dni.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na dostarczenie aktualnej karty charakterystyki produktu na każde żądanie w czasie trwania umowy w ciągu 3 dni roboczych.

**Pytanie nr 19 - dotyczy projektu umowy §5 ust. 5:**

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 §5 ust. 2 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:**

Zamawiający wyraża zgodę na dodanie zapisu: "Dostawy produktów z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę na nie musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego"

**Pytanie nr 20** - dotyczy projektu umowy §6 ust. 1 lit. a):

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu §6 ust. 1 lit. a) projektu umowy poprzez zapis o ewentualnej karze za opóźnienie dostawy w wysokości 0,5% wartości brutto NIEDOSTARCZONEJ części zamówienia?

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę.

**Pytanie nr 21** - dotyczy projektu umowy §6 ust. 1 lit. b):

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu §6 ust. 1 lit. b) projektu umowy poprzez zapis o ewentualnej karze za opóźnienie reklamacji w wysokości 0,5% wartości brutto REKLAMOWANEJ części zamówienia?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody, zapisy SWZ w tym zakresie pozostają bez zmian.

**Pytanie nr 22** - dotyczy projektu umowy §6 ust. 1 lit. d):

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu §6 ust. 1 lit. d) projektu umowy poprzez zapis o ewentualnej karze za opóźnienie w dostarczeniu dokumentów w wysokości 50 zł dziennie?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody, zapisy SWZ w tym zakresie pozostają bez zmian.

**Pytanie nr 23** - dotyczy projektu umowy §6 ust. 4:

Do treści §6 ust. 4 wzoru umowy prosimy o dodanie słów: „pod warunkiem, że potrącana kara umowna będzie miała charakter bezsporny oraz wymagalny”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody, zapisy SWZ w tym zakresie pozostają bez zmian.

**Pytanie nr 24** - dotyczy projektu umowy §7 ust. 4:

Prosimy o wykreślenie z §7 ust. 4 projektu umowy zapisów dopuszczających przesunięcie terminu realizacji umowy, gdy wynika to z potrzeb Zamawiającego związanych z rozliczeniem z NFZ lub harmonizacją innych okresów rozliczeniowych, ponieważ Wykonawca nie ma wpływu na dokonywanie rozliczeń przez Zamawiającego z NFZ i z innymi podmiotami.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie przedmiotowych zapisów. Umowa stanowi, że jej zmiana wymaga akceptacji Wykonawcy, więc może on nie wyrazić zgody na zmianę w kwestionowanych okolicznościach. Jakikolwiek zmiany i uzupełnienia Umowy winny być bowiem dokonane za obopólną zgodą Stron Umowy, w formie obustronnie podpisanego pisemnego aneksu pod rygorem nieważności.

**Pytanie nr 25** - dotyczy projektu umowy §7 ust. 5 lit. e):

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie postanowienia umownego wskazanego w §7 ust.5 lit. e) wzoru Umowy zgodnie z którym Zamawiający przewidują zmianę umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru wykonawcy w zakresie zmiany ceny jednostkowej brutto poszczególnego asortymentu wyszczególnionego w załączniku do umowy w sytuacji gdy średni koszt rozliczenia substancji czynnej, refundowanej w ramach programu lekowego lub chemioterapii, zawartej w leku nabywanym na podstawie niniejszej umowy, opublikowany w komunikacie Narodowego Funduszu Zdrowia, będzie niższy od kosztu tej substancji czynnej obliczonego z uwzględnieniem wielkości opakowania, mocy oraz ceny hurtowej brutto produktu leczniczego objętego niniejszą umową? Po pierwsze, wskazać należy, że postanowienie to dotyczy wewnętrznych zasad rozliczeń między świadczeniodawcami a NFZ, w tym w szczególności zasad korygowania wartości produktu rozliczeniowego lub świadczenia w oparciu o zastosowanie współczynników korygujących, na które to zasady Wykonawca nie ma wpływu i nie jest ich stroną.

Zgodnie z definicją współczynników korygujących wprowadzoną Rozporządzeniem Ministra Zdrowia w sprawie

Szpitala Pomorskie Sp. z o.o.

Dział Zamówień Publicznych

ul. Powstania Styczniowego 1, 81-519 Gdynia | tel. + 48 58 72 60 359, 311, fax +48 58 72 60 338

Sąd Rejonowy Gdańsk-Północ w Gdańsku, VIII Wydział Gospodarczy KRS 0000492201 |

kapitał zakładowy: 174 254 000,00 zł

NIP 586 22 86 770 | REGON 190 14 16 12 | Bank PKO BP S.A. nr 68 1440 1084 0000 0000 0011 0148

e-mail: zp@szpitalpomorskie.eu | [szpitalpomorskie.eu](http://szpitalpomorskie.eu)

ogólnych warunków umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej z dnia 8 września 2015 r. są to współczynniki, za pomocą których wyliczana jest wysokość zobowiązania Funduszu wobec świadczeniodawcy. Ustalenia te są zatem wewnętrznymi uzgodnieniami Zamawiającego z NFZ, a Wykonawca nie jest ich adresatem i nie mogą one kształtować obowiązków wykonawców. W konsekwencji nieuzasadnione jest oczekiwanie od Wykonawcy, aby cena każdorazowo ulegała zmianie wskutek zmian ww. Zarządzeń czyli była warunkowana przepisami o charakterze wewnętrznym, których Wykonawca nie jest Stroną. Zasadniczym jest bowiem, iż zarządzenia te nie są źródłem prawa powszechnie obowiązującego Rzeczypospolitej Polskiej i wprowadzanie takich postanowień w umowie przetargowej i czynienie z nich zobowiązania Wykonawcy jest nieuprawnione i bezpodstawne.

Zarządzenia Prezesa NFZ, które wprowadzają nowe zasady rozliczeń Świadczeniodawców z NFZ właśnie poprzez możliwość skorzystania ze współczynników korygujących są bowiem aktami prawa wewnętrznego, na co wprost wskazał Sąd Apelacyjny w Gliwicach w wyroku z dnia IV SA/GI 1151/17.

Bezpodstawnym jest zatem wskazywanie jako wiążącego bezwzględnie wszystkich uczestników mechanizmu zmiany cen w oparciu o współczynniki korygujące w sytuacji gdy brak jest podstawy prawnej uprawniającej do tego (Wykonawców nie wiążą bowiem ani Rozporządzenie Ministra Zdrowia ani Zarządzenia Prezesa NFZ).

Po drugie, podkreślić należy, że tak określona klauzula jest także nadużyciem w rozumieniu art. 353(1) KC. – zarówno, iż nie tylko nie ma przepisu uprawniającego do stosowania cen maksymalnych, w dodatku o charakterze ruchomym ale też narusza zasady współżycia społecznego.

Niezdolnym bowiem z regułami uczciwości jest przeliczenie na Wykonawcę kosztów prowadzenia swojej własnej działalności niezwiązanej bezpośrednio ze świadczeniem Wykonawcy. Po trzecie, nieuprawnione działania Zamawiającego wskazane powyżej wyczerpują także znamiona niedozwolonej klauzuli, o której mowa w art. 6 ust. 1 pkt 6 i 7 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów. Zgodnie z wyżej wskazanym przepisem zakazane są porozumienia, których celem lub skutkiem jest wyeliminowanie, ograniczenie lub naruszenie w inny sposób konkurencji na rynku właściwym, polegające w szczególności na: 6) ograniczaniu dostępu do rynku lub eliminowaniu z rynku przedsiębiorców nieobjętych porozumieniem; 7) uzgadnianiu przez przedsiębiorców przystępujących do przetargu lub przez tych przedsiębiorców i przedsiębiorcę będącego organizatorem przetargu warunków składanych ofert, w szczególności zakresu prac lub ceny” – mając zaś na uwadze działania Zamawiającego polegające na wymaganiu zmiany ceny w oparciu o czynniki niezależne od Wykonawcy i wskazując na mechanizm, który jest wewnętrzną regulacją między Zamawiającym a NFZ wskazać należy, że zachodzi podstawa do uznania takich porozumień za nieważne, zgodnie z art. 6 ust. 2 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów. Ponadto działania Zamawiającego „przerzucającego” na Wykonawcę koszty prowadzenia swojej działalności można kwalifikować także jako nadużycie pozycji dominującej na rynku właściwym, które, zgodnie z art. 9 ust. 1 pkt 1 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów polega w szczególności na „bezpośrednim lub pośrednim narzucaniu nieuczciwych cen, w tym cen nadmiernie wygórowanych albo rażąco niskich, odległych terminów płatności lub innych warunków zakupu albo sprzedaży towarów”. Po czwarte, zmiana, o którą wnosi Wykonawca będzie pozostawała w zgodzie z nową ustawą Prawo Zamówień Publicznych, której naczelną zasadą jest zrównoważenie pozycji stron w umowach w sprawie zamówienia publicznego poprzez zakaz kształtowania praw i obowiązków Zamawiającego i Wykonawcy w sposób rażąco nieproporcjonalny do rodzaju zamówienia oraz ryzyka związanego z jego realizacją. Na marginesie Wykonawca wskazuje, że współczynnik korygujący jest stosowany do leków nieobjętych refundacją, co wynika z uzasadnienia do Zarządzenia Prezesa NFZ nr 75/2018/DGL w sprawie określenia warunków zawierania i realizacji umów w rodzaju leczenie szpitalne w zakresie programu lekowe (wprowadzającego współczynniki).

Wykonawca wskazuje, że powyższe stanowisko znajduje potwierdzenie w wyroku z dnia 30 lipca 2019r. w sprawie o sygn. akt KIO 1331/19 oraz w wyroku z dnia 31 lipca 2019 r. o sygn. akt KIO 1382/19, w których to Krajowa Izba Odwoławcza odniosła się do zagadnienia przeliczenia kosztów związanych z każdorazowym dostosowywaniem ceny do progów kosztowych uprawniających do zastosowania współczynnika korygującego, wskazującego na bezpodstawność takiej praktyki. KIO wskazała wyraźnie, że zamawiający nie może opisywać przedmiotu w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję. Wymóg zaferowania ceny, której

maksymalny limit ustalony ma być na podstawie zarządzenia Prezesa NFZ jest sprzeczny z zasadą uczciwej konkurencji w rozumieniu przepisów

wskazanych wyżej (tj. dot. ochrony konkurencji). Dalej KIO stwierdza, że Zamawiający nie jest natomiast uprawniony do wpływania na treść oświadczenia woli wykonawcy poprzez narzucanie mu maksymalnej ceny, w tym również jednostkowej, za realizację zamówienia. Z uwagi na to, że zamawiający nie ma kompetencji w zakresie kształtowania cen ofert, które zostaną złożone przez wykonawców, czynność polegająca na narzuceniu maksymalnej ceny może być zakwalifikowana jako utrudniająca uczciwą konkurencję. Ewentualnie, jeśli Zamawiający nie wyrazi zgody na usunięcie §7 ust. 5 lit. e) w całości z treści wzoru umowy, prosimy o dodanie na końcu słów: „, przy czym dokonane w ten sposób wypowiedzenie umowy nie będzie wiązało się dla Wykonawcy z żadnymi negatywnymi konsekwencjami finansowymi, w szczególności Zamawiający nie naliczy z tego tytułu kar umownych przewidzianych w §6 umowy”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie przedmiotowych zapisów. Umowa stanowi, że jej zmiana wymaga akceptacji Wykonawcy, więc może on nie wyrazić zgody na zmianę. Jakikolwiek zmiany i uzupełnienia Umowy winny być bowiem dokonane za obopólną zgodą Stron Umowy, w formie obustronnie podpisanego pisemnego aneksu pod rygorem nieważności. Zapis nie oznacza klauzuli automatycznej, a jest spowodowany zaleceniami NFZ. Zapis nie rodzi jakichkolwiek negatywnych konsekwencji dla Wykonawcy, jest tylko opcją w przypadku dobrowolnej zgody obu stron.

**Pytanie nr 26 - dotyczy projektu umowy §9 ust. 5:**

Prosimy o dodanie słów zgodnych z przesłanką wynikającą z treści art. 552 k.c.: „... z wyłączeniem powołania się przez Dostawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie nr 27 - dotyczy projektu umowy §10 ust. 1:**

Prosimy o sprecyzowanie pojęcia siły wyższej poprzez dodanie w §10 ust. 1 wzoru umowy następujących słów: „Przez siłę wyższą strony rozumieją zdarzenie nagłe, nieprzewidziane i niezależne od woli Stron, którego skutki są niemożliwe do zapobieżenia, uniemożliwiające wykonanie umowy w całości lub części, na stałe lub na pewien czas, któremu nie można zapobiec ani przeciwdziałać przy zachowaniu należytej staranności. W szczególności za siłę wyższą uznaje się pożar, powódź, epidemię, trzęsienia ziemi, awarię zasilania lub naturalnych źródeł energii, huragany i inne katastrofy naturalne, a także stany nadzwyczajne i wyjątkowe, w tym stan wojny, stan wojenny, stan klęski żywiołowej, stan epidemii, stan zagrożenia epidemicznego, a także strajki, bojkoty, zamachy terrorystyczne, blokady komunikacyjne o charakterze ponadregionalnym, a także przypadki wydawania przez władze krajowe i lokalne aktów prawnych wprowadzających ograniczenia, nakazy lub zakazy określonego zachowania się, niezależnie od formy takiego aktu oraz tego czy zagrażają w chwili obecnej”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie nr 28 :**

Czy w stosunku do Zamawiającego na chwilę obecną aktualizują się przesłanki „niewypłacalności” oraz „zagrożenia niewypłacalnością” w rozumieniu art. 6 ustawy z dn. 1.01.2016r. – Prawo restrukturyzacyjne (Dz.U.2015.978 z późn. zm.) oraz art. 10 ustawy z dn. 28.02.2003r. – Prawo upadłościowe (Dz.U.60.535 z późn. zm.)? Czy według wiedzy Zamawiającego w/w przesłanki staną się aktualne w okresie od chwili obecnej do zakończenia umowy zawartej na skutek niniejszego postępowania?

**Odpowiedź:**

Pytanie nie jest wnioskiem o wyjaśnienie treści SWZ.

**Pytanie nr 29 :**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na ustanowienie ze swojej strony zabezpieczeń cywilnoprawnych prawidłowego wykonania umowy przetargowej, w jednej z następujących postaci: - oświadczenia o poddaniu się egzekucji wprost w trybie art. 777 § 1 pkt 5 Kodeksu postępowania cywilnego - cesji na zabezpieczenie w Narodowym Funduszu Zdrowia; Celem wyjaśnienia powyższego zapytania zwracamy uwagę na ogromne ryzyko Wykonawcy związane z potencjalnym ogłoszeniem postępowania restrukturyzacyjnego lub upadłościowego wobec Zamawiającego, polegające m.in. na niemożliwości odzyskania (w całości lub w części) należności objętych masą sanacyjną. W razie odmownej odpowiedzi, prosimy o jej uzasadnienie i wskazanie, czy w toku trwania umowy przetargowej Zamawiający zamierza korzystać z narzędzi przewidzianych w ustawie z dn. 1.01.2016r. – Prawo restrukturyzacyjne (Dz.U.2015.978 z późn. zm.) i ustawie z dn. 28.02.2003r. – Prawo upadłościowe (Dz.U.60.535 z późn. zm.).

**Odpowiedź:**

Pytanie nie jest wnioskiem o wyjaśnienie treści SWZ.

**WSZYSTKIE WPROWADZONE ZMIANY LUB UZUPEŁNIENIA ZASTĘPUJĄ LUB UZUPEŁNIAJĄ ZAPISY SWZ W ODPowiednim Zakresie.**

W nawiązaniu do treści udzielonych odpowiedzi, działając na podstawie art. 137 ust. 1 ustawy Pzp, Zamawiający dokonuje zmiany w zakresie zapisów zawartych w Formularzu oferty w punkcie 3 oraz w rozdz. XVII pkt 4 SWZ.

1. W związku z powyższym po dokonaniu zmian, o których mowa powyżej zapisy zawarte w Formularzu oferty w pkt. 3 są następujące:

**a) dla zadań nr 1, 4, 6\* - ..... dni (nie mniej niż 2 dni i nie więcej niż 7 dni roboczych,** Wykonawca wpisuje konkretną liczbę dni oferowanych dla terminu dostawy). W przypadku niewypełnienia w/w punktu przez Wykonawcę Zamawiający uzna, iż Wykonawca oferuje maksymalny termin dostawy tj. 7 dni roboczych. W przypadku zaoferowania terminu dostawy krótszego niż 2 dni robocze lub dłuższego niż 7 dni roboczych oferta zostanie odrzucona jako niezgodna z SWZ.

**b) dla zadań nr 2, 3, 5, 7, 9\* - ..... dni (nie mniej niż 2 dni i nie więcej niż 8 dni roboczych,** Wykonawca wpisuje konkretną liczbę dni oferowanych dla terminu dostawy). W przypadku niewypełnienia w/w punktu przez Wykonawcę Zamawiający uzna, iż Wykonawca oferuje maksymalny termin dostawy tj. 8 dni roboczych. W przypadku zaoferowania terminu dostawy krótszego niż 2 dni robocze lub dłuższego niż 8 dni roboczych oferta zostanie odrzucona jako niezgodna z SWZ.

Zamawiający dodaje ppkt c) o następującej treści:

**c) dla zadań nr 8, 10\* - ..... dni (nie mniej niż 2 dni i nie więcej niż 10 dni roboczych,** Wykonawca wpisuje konkretną liczbę dni oferowanych dla terminu dostawy). W przypadku niewypełnienia w/w punktu przez Wykonawcę Zamawiający uzna, iż Wykonawca oferuje maksymalny termin dostawy tj. 10 dni roboczych. W przypadku zaoferowania terminu dostawy krótszego niż 2 dni robocze lub dłuższego niż 10 dni roboczych oferta zostanie odrzucona jako niezgodna z SWZ.

2. Po dokonaniu zmian wynikających z treści udzielonych odpowiedzi zapisy zawarte w rozdz. XVII pkt 4 SWZ są następujące:

- Sposób oceny oferty w kryterium termin dostawy zamówienia częściowego w zakresie zadań częściowych o numerach: 1, 4, 6 – Zamawiający będzie oceniał oferty w niniejszym kryterium na podstawie zawartych w



Formularzu Oferty informacji. Minimalny dopuszczalny termin dostawy wynosi 2 dni roboczych. Maksymalny dopuszczalny termin dostawy wynosi 7 dni roboczych.

Wykonawca oferuje konkretną liczbę dni dla dostawy towaru, nie więcej niż: 7 dni roboczych od momentu złożenia zamówienia (termin dostawy należy podać w pełnych dniach roboczych). Zamawiający informuje, że nie wpisanie w Formularzu Oferty - Załącznik nr 1 do SWZ w kryterium termin dostawy żadnego terminu spowoduje, że Zamawiający uzna, iż zaoferowano maksymalny termin tj. 7 dni roboczych. Zaoferowanie terminu dostawy krótszego niż 2 dni robocze lub dłuższego niż 7 dni roboczych spowoduje odrzucenie oferty jako niezgodnej z SWZ.

- Sposób oceny oferty w kryterium termin dostawy zamówienia częściowego w zakresie zadań częściowych o numerach: 2, 3, 5, 7, 9 – Zamawiający będzie oceniał oferty w niniejszym kryterium na podstawie zawartych w Formularzu Oferty informacji. Minimalny dopuszczalny termin dostawy wynosi 2 dni roboczych. Maksymalny dopuszczalny termin dostawy wynosi 8 dni roboczych.

Wykonawca oferuje konkretną liczbę dni dla dostawy towaru, nie mniej niż 2 dni i nie więcej niż: 8 dni roboczych od momentu złożenia zamówienia (termin dostawy należy podać w pełnych dniach roboczych). Zamawiający informuje, że nie wpisanie w Formularzu Oferty - Załącznik nr 1 do SWZ w kryterium termin dostawy żadnego terminu spowoduje, że Zamawiający uzna, iż zaoferowano maksymalny termin tj. 8 dni roboczych. Zaoferowanie terminu dostawy krótszego niż 2 dni robocze lub dłuższego niż 8 dni roboczych spowoduje odrzucenie oferty jako niezgodnej z SWZ.

- Sposób oceny oferty w kryterium termin dostawy zamówienia częściowego w zakresie zadań częściowych o numerach: 8 i 10 – Zamawiający będzie oceniał oferty w niniejszym kryterium na podstawie zawartych w Formularzu Oferty informacji. Minimalny dopuszczalny termin dostawy wynosi 2 dni roboczych. Maksymalny dopuszczalny termin dostawy wynosi 10 dni roboczych.

Wykonawca oferuje konkretną liczbę dni dla dostawy towaru, nie mniej niż 2 dni i nie więcej niż: 10 dni roboczych od momentu złożenia zamówienia (termin dostawy należy podać w pełnych dniach roboczych). Zamawiający informuje, że nie wpisanie w Formularzu Oferty - Załącznik nr 1 do SWZ w kryterium termin dostawy żadnego terminu spowoduje, że Zamawiający uzna, iż zaoferowano maksymalny termin tj. 10 dni roboczych. Zaoferowanie terminu dostawy krótszego niż 2 dni robocze lub dłuższego niż 10 dni roboczych spowoduje odrzucenie oferty jako niezgodnej z SWZ.

Sekretarz Komisji Przetargowej  
Agnieszka Ossowska

Sporządziła: Agnieszka Ossowska

Główny Specjalista  
ds. Zamówień Publicznych



Agnieszka Ossowska

**Szpital Pomorskie Sp. z o.o.**  
Dział Zamówień Publicznych

ul. Powstania Styczniowego 1, 81-519 Gdynia | tel. + 48 58 72 60 359, 311, fax +48 58 72 60 338  
Sąd Rejonowy Gdańsk-Północ w Gdańsku, VIII Wydział Gospodarczy KRS 0000492201 |  
kapitał zakładowy: 174 254 000,00 zł

NIP 586 22 86 770 | REGON 190 14 16 12 | Bank PKO BP S.A. nr 68 1440 1084 0000 0000 0011 0148  
e-mail: zp@szpitalpomorskie.eu | [szpitalpomorskie.eu](http://szpitalpomorskie.eu)