

Warszawa, dnia 17.09.2020 r.

**ODPOWIEDŹ  
na zapytania w sprawie SIWZ**

**Dotyczy postępowania w trybie przetargu nieograniczonego na dostawę produktów leczniczych, preparatów do żywienia i opatrunków na potrzeby Szpitala. Numer postępowania: 17/8/2020**

Zamawiający działając na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 r. poz. 1843 tj. z późn. zm.) zwanej dalej „Ustawą” udziela odpowiedzi na zadane pytania, które wpłynęły na zapisy SIWZ.

W przypadku gdy udzielona poniżej odpowiedź pozostaje w sprzeczności z postanowieniami SIWZ lub też precyzuje lub uzupełnia postanowienia SIWZ, należy przyjąć, że stanowi ona zmianę SIWZ dokonaną przez Zamawiającego w myśl art. 38 ust. 4 ustawy i będzie stanowić podstawę dla oceny zgodności oferty z SIWZ, przy czym w przypadku gdy:

- a) postanowienia odpowiedzi są sprzeczne z postanowieniami SIWZ wraz z załącznikami, za obowiązujące w tym zakresie należy przyjąć treść udzielonych odpowiedzi;
- b) postanowienia odpowiedzi precyzują lub uzupełniają postanowienia SIWZ wraz z załącznikami, za obowiązujące w tym zakresie należy przyjąć treść udzielonych odpowiedzi wraz z dotychczasową treścią SIWZ oraz załączników.

**Pytanie 1**

W trosce o uzyskanie najkorzystniejszych warunków zakupu i sprostanie wymaganiom Zamawiającego, czy Zamawiający wyrazi zgodę na dostarczenie w pakiecie nr 14 w pozycji nr 6 produktu o takim samym zastosowaniu klinicznym, worek trzykomorowy do żywienia pozajelitowego drogą żyły obwodowej zawierający aminokwasy, glukozę, tłuszcze, elektrolity i fosforany. Zawartość azotu 5,4g Osmolarność 750 mosmol/l. Energia niebiałkowa ok. 780 kcal. 1500ml ?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 2**

W trosce o uzyskanie najkorzystniejszych warunków zakupu i sprostanie wymaganiom Zamawiającego, czy Zamawiający wyrazi zgodę na dostarczenie w pakiecie nr 14 w pozycji nr 10 produktu o takim samym zastosowaniu klinicznym, worek trzykomorowy do żywienia pozajelitowego drogą żył obwodowych lub centralnych. Roztwór aminokwasów z elektrolitami i glukozą o poj. 1000 ml zawierający 3,6 g azotu , energii niebiałkowej około 520 kcal. oraz lipidy ( 80% oliwa z oliwer oraz 20% olej sojowy ).

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 3**

W przypadku pozytywnej odpowiedzi na powyższe pytania, prosimy o wydzielenie z pak.14 poz.6 i 10 do osobnego zadania. Obecna konstrukcja pakietu uniemożliwia składanie oferty konkurencyjnej.

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że pozostawia SIWZ w dotychczasowym brzmieniu.

**Pytanie 4**

Czy w Pakiecie 11 poz. 1 Zamawiający dopuści fluorowany w 100% perfluorocarbon zawierający >95% izomeryów perfluorodekaliny ?

**Odpowiedź:**

Zgodnie z SIWZ.

**Pytanie 5**

Do rozdziału 14 pkt. 14.4 ppkt 2 SIWZ: 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 2 dni roboczych od chwili złożenia zamówienia oraz odpowiednią zmianę terminu maksymalnego. 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 nie wyraża zgody na powyższe.

**Pytanie 6**

Do treści §5 ust. 3 projektu umowy: Mając na uwadze szczególny okres w jakim będzie realizowana umowa (stan epidemii), a co za tym idzie konieczność zachowania szczególnych środków ostrożności, prosimy o wydłużenie terminu realizacji zamówienia leków „na ratunek” do 12 godzin od chwili złożenia zamówienia.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie widzi konieczności przedłużania terminu dostaw.

**Pytanie 7**

Do treści §6 ust. 1 projektu umowy prosimy o dodanie słów zgodnych z przesłanką wynikającą z treści art. 552 kodeksu cywilnego: "(...), z wyłączeniem powołania się przez Wykonawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru Kupującemu."

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 8**

Do §6 ust. 2 projektu umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kar umownych za niedostarczenie w terminie zamówionej partii towaru poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 0,2% liczonej od wartości brutto niedostarczonego w terminie przedmiotu zamówienia, za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia? Dotychczasowy zapis powoduje wprowadzenie do umowy nierównych sankcji dla różnych Wykonawców, którzy za opóźnienie dostawy produktu o tej samej wartości mogą zostać ukarani drastycznie różnymi karami (zależnie od wartości zawartego kontraktu). Ponadto rzeczywista wartość umowy nie będzie znana nawet po wyborze Wykonawcy, ponieważ Zamawiający zastrzega sobie możliwość korekt ilości przedmiotu zamówienia (§9 ust.7 oraz

§12 ust.1 pkt 7).

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

#### **Pytanie 9**

Do treści §6 ust. 3 oraz 4 projektu umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów umowy w §6 ust. 3 i 4 poprzez wprowadzenie zapisów o ewentualnych karach za odstąpienie od umowy w wysokości 10% wartości brutto NIEZREALIZOWANEJ części przedmiotu umowy?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

#### **Pytanie 10**

Do treści §7 ust. 2 projektu umowy. Mając na uwadze szczególny okres w jakim będzie realizowana umowa (stan epidemii), a co za tym idzie konieczność zachowania szczególnych środków ostrożności, prosimy o wydłużenie terminu realizacji reklamacji do 4 dni od chwili jej zgłoszenia.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.

#### **Pytanie 11**

Do treści §7 ust. 2 projektu umowy. Prosimy o wydłużenie terminu wymiany reklamacyjnej w przypadku leków na ratunek do 24 godzin.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę terminu.

#### **Pytanie 12**

Do treści §7 ust. 5 projektu umowy prosimy o dodanie słów zgodnych z przesłanką wynikającą z treści art. 552 kodeksu cywilnego: "(...), z wyłączeniem powołania się przez Wykonawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru Kupującemu."

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie widzi konieczności zmiany projektu umowy.

#### **Pytanie 13**

Do treści §9 ust. 9 projektu umowy. Prosimy o wykreślenie z projektu umowy zapisu §9 ust. 9 jako niezgodnego z normami współżycia społecznego i będącego nadużyciem prawa ze strony Zamawiającego, a co za tym idzie nie zasługującego na ochronę prawną. Wyjaśniamy, że rolą kar w zamówieniach publicznych jest ochrona interesów Zamawiającego w zakresie prawidłowych i terminowych dostaw przedmiotu zamówienia. Zamawiający nie może zastrzegać kar umownych za realizację uprawnień podmiotowych wykonawcy jak również nie związanych z realizacją przedmiotu zamówienia. Za takim rozumieniem przepisów przemawiają orzeczenia Krajowej Izby Odwoławczej o sygnaturach: KIO 2397/13 i KIO 487/14.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie widzi konieczności zmiany projektu umowy.

#### **Pytanie 14**

Do treści §12 ust.1 pkt 1) lit. b) projektu umowy. Czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy i braku możliwości dostarczenia zamiennika produktu w cenie przetargowej (bo np. będzie to groziło rażącą stratą dla Wykonawcy), Zamawiający wyrazi zgodę na

sprzedaż w cenie zbliżonej do rynkowej lub na wyłączenie tego produktu z umowy bez konieczności ponoszenia kary przez Wykonawcę?

**Odpowiedź:**

Zgodnie z projektem umowy – Załącznik nr 6 do SIWZ.

#### **Pytanie 15**

Do treści §12 ust.1 pkt 6) projektu umowy prosimy o dopisanie słów: „...jednak o okres nie dłuższy niż 6 miesięcy.”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

#### **Pytanie 16**

Do treści §12 ust.1 pkt 7) projektu umowy. Zamawiający zastrzega sobie możliwość zmian ilościowych przedmiotu umowy, ale nie określił ich warunków, m.in. nie wskazał w jakich okolicznościach zmiana mogłaby mieć miejsce, nie wskazał w żaden sposób granic zmian ilościowych odnośnie poszczególnych pozycji itp. Zgodnie z art. 144 ust. 2, w związku z art. 144 ust. 1-1b, 1d, 1e Ustawy PZP, brak określenia warunków zmiany umowy będzie przesądzać o nieważności zapisu §12 ust.1 pkt 7) projektu umowy. Czy w związku z tym, Zamawiający odstąpi od tego zapisu w umowie?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

#### **Pytanie 17**

Do §12 wzoru umowy. W treści wzoru umowy, do §12 prosimy o dodanie kolejnego ust. 3 wraz z lit. a, b oraz c w brzmieniu:

„3. Zamawiający dopuszcza zmianę umowy w następujących przypadkach:

- a) z powodu okoliczności związanych z wystąpieniem skutków COVID-19,
- b) wystąpienia dekonjunkury lub innych nieprzewidzianych okoliczności, niezależnych od żadnej ze Stron (gospodarcze, ekonomiczne, polityczne, społeczne, atmosferyczne itp.), które wpłyną na okoliczności realizacji umowy,
- c) wystąpienia siły wyższej, przez którą 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 18 - Pytanie do wzoru umowy użyczenia:**

Do §1 ust. 1 wzoru umowy użyczenia: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na taką zmianę treści §1 ust. 1 wzoru umowy użyczenia aby wynikało z niej, że wystarczającym jest fakt, że użyczający jest dysponentem przedmiotu użyczenia?

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę. W związku z tym modyfikuje Załącznik nr 6.1 do SIWZ – UMOWA UŻYCZENIA dodając zapis w przypadku, gdy Użyczający nie jest właścicielem przedmiotu użyczenia (§

1 pkt 1.1.) Zmodyfikowany Załącznik nr 6.1 do SIWZ Zamawiający załącza do niniejszych odpowiedzi.

### **Pytanie 19**

Dotyczy Pakietu Nr 16 Leki Sevofluranum

Czy Zamawiający mając na uwadze zachowanie ciągłości pracy na bloku operacyjnym a także spełnienie wymogów bezpieczeństwa pacjenta i personelu wymaga, aby dostarczany produkt sevofluranum był kompatybilny z parownikami własnymi Zamawiającego – dotychczas użytkowanymi? Jednocześnie umożliwi to realizację zasad celowości i efektywności, którą kierował się nabywając parowniki ze środków publicznych.

### **UZASADNIENIE**

Zgodnie z art. 44 ust. 3 pkt 1 ustawy o finansach publicznych[1] „wydatki publiczne powinny być dokonywane w sposób celowy i oszczędny, z zachowaniem zasad: uzyskiwania najlepszych efektów z danych nakładów, optymalnego doboru metod i środków służących osiągnięciu założonych celów”, co należy rozumieć nie inaczej niż, jako zasadność, przydatność czy – innymi słowy – słuszność wydatku ocenianej przez pryzmat celu i zadania publicznego, któremu ma służyć. W konsekwencji celowość powiązana z zasadą słuszności powinna być rozumiana w ten sposób, że wydatek będzie traktowany jako celowy, jeżeli jego poniesienie jest niezbędne do wykonania zadania publicznego[2]. Jeżeli zatem publiczny podmiot leczniczy uznał za zasadne zakupienie parowników anestezjologicznych ze środków własnych szpitala, a następnie zastąpił te parowniki innymi udostępnionymi przez wykonawcę dostarczającego lek, to można uznać, iż została w ten sposób poddana w wątpliwość zasadność zakupu ww. parowników ze środków publicznych, bowiem nie są one wykorzystywane do celu w jakim zostały zakupione.

Fakt posiadania przez Zamawiającego własnych parowników w zdecydowanej większości przypadków oznacza, że zostały one zakupione ze środków publicznych, co nieodłącznie wiąże się z dyscypliną finansów publicznych. „Pod pojęciem dyscypliny finansów publicznych należy zatem rozumieć rygor, karność w przestrzeganiu, prawem ustalonych zasad działania, w zakresie procesów gromadzenia środków publicznych, ich rozdysponowania oraz gospodarowania tymi środkami.”[3] Odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych podlegają: 1) osoby wchodzące w skład organu wykonującego budżet lub plan finansowy jednostki sektora finansów publicznych albo jednostki niezaliczanej do sektora finansów publicznych otrzymującej środki publiczne lub zarządzającego mieniem tych jednostek; 2) kierownicy jednostek sektora finansów publicznych; 3) pracownicy jednostek sektora finansów publicznych, którym powierzono określone obowiązki w zakresie gospodarki finansowej lub czynności przewidziane w przepisach o zamówieniach publicznych; 4) osoby gospodarujące środkami publicznymi przekazanymi jednostkom niezaliczanym do sektora finansów publicznych. Odpowiedzialność za naruszenie dyscypliny finansów publicznych ponosi osoba, która popełniła czyn naruszający dyscyplinę finansów publicznych określony przez ustawę obowiązującą w czasie jego popełnienia. Jednym z czynów zabronionych w tej materii jest wydatkowanie dotacji niezgodnie z przeznaczeniem określonym przez udzielającego dotację. Naruszeniem dyscypliny finansów publicznych jest wykorzystanie środków publicznych niezgodnie z przeznaczeniem lub niezgodnie z obowiązującymi procedurami.

Przenosząc powyższe rozważania na grunt przedmiotowego postępowania należy zauważyć, że skoro Zamawiający posiada własne parowniki i jednocześnie żądałby użyczenia w ich miejsce parowników przez Wykonawcę, to sam poddaje w wątpliwość czy środki przeznaczone na zakup parowników zostały wydane zgodnie z przeznaczeniem. W konsekwencji należy przyjąć, że zasada celowości i efektywności wydatkowania środków publicznych, którymi zamawiający kierował się przy zakupie parowników powinna znaleźć swoje odzwierciedlenie w opisie przedmiotu zamówienia. Innymi słowy Zamawiający powinien żądać dostawy takiego produktu leczniczego, który jest kompatybilny z jego własnymi parownikami.

**Odpowiedź:**

W odpowiedzi na powyższe Zamawiający informuje, iż na dzień dzisiejszy dysponuje aparatami do znieczulenia „najczęściej używane”, m.in. firmy (GE Medical Systems Polska Sp. zo.o., które umożliwiają prace i są kompatybilne z parownikami pozwalającymi zastosowanie produktu tj. sevofluranum, zgodnie z Pakietem 16 opz.

Natomiast w przypadku złożenia potencjalnej oferty na w/w preparat Zamawiający wymaga parowników które będą kompatybilne z oferowanym sevofluranem w formie umowy użyczenia na okres trwania umowy. Ponadto parowniki winne być z odpowiednimi gniazdami mocowań zgodnie z zmodyfikowanym opz.

W załączeniu projekt umowy użyczenia 14 szt. parowników oraz zmieniony Załącznik nr 2 do SIWZ.

**Pytanie 20**

Pakiet 19 poz. 1

Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie folii operacyjnej o powierzchni lepnej 45x55 cm i powierzchni całkowitej 45x63,5 cm.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie dopuszcza.

**Pytanie 21**

Pakiet 19 poz. 2

Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie folii operacyjnej o powierzchni lepnej 28x45 cm i powierzchni całkowitej 28x53,5 cm.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie dopuszcza.

**Pytanie 22**

Pakiet 19 poz. 3

Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie opatrunku gazowego nasączonego parafiną pakowanego po 150 sztuk z odpowiednim przeliczeniem ilości opakowań.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie dopuszcza.

**Pytanie 23**

Pakiet 19 poz. 4

Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie opatrunku gazowego nasączonego parafiną pakowanego po 100 sztuk z odpowiednim przeliczeniem ilości opakowań.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie dopuszcza.

**Pytanie 24**

Pakiet 19 poz. 8

Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie opatrunku włókninowego hipoalergicznego do mocowania kaniul w rozmiarze 6x7 cm.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie dopuszcza.

**Pytanie 25**

Pakiet 19 poz. 9

Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie standardowego przylepca zamiast wodoodpornego, pozostałe zgodne z SIWZ.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie dopuszcza.

**Pytanie 26**

Pakiet 22 poz. 2

Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie opatrunku w rozmiarze 10x10 cm spełniającego pozostałe wymogi SIWZ.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie dopuszcza.

**Pytanie 27**

Pakiet 22 poz. 4

Prosimy Zamawiającego o dopuszczenie opatrunku w rozmiarze 17,5x17,5 cm spełniającego pozostałe wymogi SIWZ.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie dopuszcza.

**Pytanie 28**

Pakiet 22 poz. 7-10

Prosimy Zamawiającego o wyłączenie pozycji 7-10 z pakietu 22 co umożliwi złożenie ważnej i konkurencyjnej cenowo oferty.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie dopuszcza.

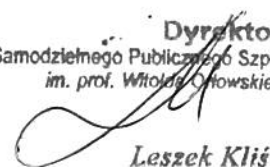
Załączniki:

1. Załącznik nr 2 do SIWZ – Formularz asortymentowo-cenowy po zmianach z dnia 17.09.2020 r.,
2. Załącznik nr 6.1 do SIWZ – UMOWA UŻYCZENIA (pompy) po zmianach z dnia 17.09.2020 r.,
3. Załącznik nr 6.2 do SIWZ – UMOWA UŻYCZENIA (parowniki).

Ww. załączniki Zamawiający zamieszcza na swojej stronie internetowej <http://www.szpital-orlowskiego.pl/> oraz platformie zakupowej [https://platformazakupowa.pl/pn/szpital\\_orlowskiego](https://platformazakupowa.pl/pn/szpital_orlowskiego).

Zamawiający informuje, że termin składania i otwarcia ofert nie ulega zmianie.

Dyrektor  
Samodzielnego Publicznego Szpitala Klinicznego  
im. prof. Witolda Orłowskiego CMKP



Leszek Kliś

Dział Zamówień Publicznych  
KIEROWNIK  
Marcelina Chotkiewicz