



## Mazowieckie Centrum Rehabilitacji „STOCER” Sp. z o.o.

05-510 Konstancin – Jeziorna, ul. Wierzejewskiego 12

tel. 22 711 90 00, fax: 22 711 90 02, e-mail: stocer@stocer.pl

NIP 123-11-94-950 REGON 142013120

Konstancin-Jeziorna, 06.07.2022 r.

Do wszystkich  
uczestników postępowania  
Znak sprawy – PN 38/2022

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego o szacunkowej wartości **powyżej progu**, którego przedmiotem jest dostawa, **nr ogłoszenia 2022/S 114-320429 z dnia 15.06.2022 r. Znak sprawy – PN-38/2022 – Dostawa produktów leczniczych (programy lekowe) na potrzeby Mazowieckiego Centrum Rehabilitacji STOCER Sp. z o.o.**

Zamawiający informuje, że w terminie określonym zgodnie z art. 135 ust. 2 ustawy z 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. 2021 r. poz. 1129) – dalej: p.z.p., wykonawcy zwrócili się do Zamawiającego (MCR STOCER Sp. z o.o.) z wnioskiem o wyjaśnienie treści SWZ.

W związku z powyższym, Zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

### **Pytanie 1**

Dotyczy § 2 ust. 2 wzoru umowy – w zakresie terminu dostawy

Czy z uwagi na fakt, że wymienione produkty lecznicze w pakiecie nr 4 nie są lekami na tzw. „ratunek” i nie wymagają dostaw w ciągu 1 dnia roboczego od momentu złożenia zamówienia, ze względu na specyfikę i konieczność planowania podania z wyprzedzeniem, Zamawiający wydłuży termin dostawy do 2 dni roboczych dla pakietu nr 4?

**Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgody.**

### **Pytanie 2**

Obecny zapis wprowadza nieproporcjonalne ograniczenie w stosunku do obiektywnych potrzeb Zamawiającego.

2. Dotyczy § 2 ust. 2 wzoru umowy – w zakresie dostaw na „cito”

Z uwagi na fakt, iż wymienione produkty lecznicze w pakiecie nr 4 nie są lekami ratującymi życie tj. nie są lekami na tzw. „ratunek” i nie wymagają dostaw z zastrzeżeniem „na cito” w ciągu 12 godzin od momentu złożenia zamówienia, a ich podawanie odbywa się w trybie planowanym, proszę o potwierdzenie, że zapisy § 2 ust. 2 wzoru umowy w zakresie dostaw „na cito” nie będą miały zastosowania w stosunku do pakietu nr 4. Obecny zapis wprowadza nieproporcjonalne ograniczenie w stosunku do obiektywnych potrzeb Zamawiającego.

**Odpowiedź: Tak ale żeby były w ciągu 24 godzin.**

### **Pytanie 3**

Dotyczy § 2 ust. 3 wzoru umowy – f-ry w wersji papierowej

Czy Zamawiający zgodzi się na dostarczanie oryginału faktury papierowej wraz z dostawą towaru do apteki szpitalnej dla pakietu nr 4?

Zgodnie ze standardami organizacyjnymi Wykonawcy, faktura w wersji papierowej generowana jest i księgowana automatycznie podczas realizacji każdego zamówienia oraz dostarczana wraz z towarem jednym transportem do apteki szpitalnej.

**Odpowiedź: Zamawiający ze względów organizacyjnych, podtrzymuje treść SWZ. Wykonawca może dostarczać wraz z dostawą specyfikację towaru.**

### **Pytanie 4**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postaci proponowanych preparatów – tabletki na tabletki powlekane lub kapsułki lub drażetki i odwrotnie, fiolki na ampułki lub ampułko-strzykawki i odwrotnie?

**Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.**

### **Pytanie 5**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wielkości opakowań (tabletek, ampułek, kilogramów itp.)? Jeśli tak to prosimy o podanie w jaki sposób przeliczyć ilość opakowań handlowych (czy podać pełne ilości opakowań zaokrąglone

w górę, czy ilość opakowań przeliczyć do dwóch miejsc po przecinku)?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie 6**

Prosimy o podanie, w jaki sposób prawidłowo przeliczyć ilość opakowań handlowych w przypadku występowania na rynku opakowań posiadających inną ilość sztuk (tabletek, ampulek, kilogramów itp.), niż umieszczone w SIWZ; a także w przypadku, gdy wycena innych opakowań leków spełniających właściwości terapeutyczne jest korzystniejsza pod względem ekonomicznym (czy podać pełne ilości opakowań zaokrąglone w górę, czy ilość opakowań przeliczyć do dwóch miejsc po przecinku)?

**Odpowiedź: Podać pełne ilości opakowań w górę.**

**Pytanie 7**

Zwracamy się z prośbą o określenie w jaki sposób postąpić w przypadku zaprzestania lub braku produkcji danego preparatu. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na podanie ostatniej ceny i informacji pod pakietem?

**Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.**

**Pytanie 8**

Czy Zamawiający dopuści wycenę leku za opakowanie a nie za sztukę/ kilogram (Zgodnie z prawem Farmaceutycznym nie ma możliwości zakupu leku w innej formie niż dostępne na rynku opakowanie handlowe) w pozycjach gdzie w SIWZ występują sztuki lub mg?

Jeśli nie, to czy Zamawiający zgodzi się na podanie cen jednostkowych za sztukę, mg, ml etc netto i brutto z dokładnością do 4 miejsc po przecinku?

**Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza wycenę leku za opakowanie.**

**Pytanie 9**

Czy Zamawiający dopuszcza wycenę preparatów dostępnych na jednorazowe zezwolenie MZ.? W sytuacji jeśli aktualnie tylko takie jest dostępne.

**Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.**

**Pytanie 10- Pakiet 1**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do umowy w sprawie zamówienia publicznego ustępu o następującej treści: "Strony dopuszczają możliwość zmiany Umowy poprzez dodanie kolejnej postaci oferowanego produktu leczniczego, która w czasie trwania Umowy otrzymała pozytywną decyzję refundacyjną do stosowania w programie lekowym, zaś możliwość zmiany postaci wynika z Charakterystyki Produktu Leczniczego. W takim przypadku zmiana postaci może prowadzić do przeliczenia liczby opakowań oferowanego leku po cenie limitu finansowania z zachowaniem wartości Umowy w danym zadaniu częściowym. Przeliczenie liczby opakowań oferowanego leku będzie się odbywało w oparciu o przelicznik pozwalający na zachowanie równoważności terapeutycznej zgodnie z zapisami Charakterystyki Produktu Leczniczego. W przypadku dostarczania leku podawanego podskórnie, który może być wydany pacjentowi celem podania w warunkach domowych, Zamawiający może wymagać ponadto od Wykonawcy dostarczania toreb termicznych niezbędnych do przenoszenia leku"

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje SWZ. Zdaniem Zamawiającego kwestie zmiany umowy w zakresie dostarczanych produktów są wyczerpująco omówione w § 2 ust. 10 oraz § 3 ust. 8 projektu umowy.**

**Pytanie 11**

Do §2 ust. 9 wzoru umowy: 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 Kupującemu."

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje SWZ. Z uwagi na charakter udzielanych świadczeń zdrowotnych Zamawiający nie dopuszcza możliwości wstrzymania dostaw produktów będących przedmiotem umowy.**

**Pytanie 12**

Do §2 ust. 10 oraz 3 ust.11 wzoru umowy: Prosimy o informację, 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 wyłączenie tego produktu z umowy bez konieczności ponoszenia kary przez Wykonawcę?

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje SWZ. Zdaniem Zamawiającego projekt umowy reguluje kwestie**

## **wstrzymania produkcji lub wycofania produktu z obrotu w sposób jednoznaczny (§ 2 ust. 10, § 3 ust. 8 i 11)**

### **Pytanie 13**

Do §9 wzoru umowy: Wskazujemy, że zapis §9 wzoru umowy jest nazbyt ogólny oraz nieprecyzyjny, gdyż na jego podstawie wykonawcy nie są w stanie dokonać prawidłowej kalkulacji cen na potrzeby składanej oferty, ponieważ nie będą w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia. Powyższy zapis w sposób rażąco narusza równowagę stron, dając Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia, 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 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, a w związku z tym, nie może być obarczany ryzykiem nieprzewidywalnej konieczności rozwiązania umowy w związku ze zmniejszeniem lub odstąpieniem od finansowania procedury medycznej przez NFZ. Niniejsza argumentacja znajduje 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. W związku z tym, wnosimy o doprecyzowanie zapisu §9 umowy, w taki sposób, aby był zgodny z zasadami określonymi w ustawie z dnia 11 września 2019 r. (tj. Dz. U. z 2021 poz. 1129 ze zm.), a w szczególności przepisami art. 99 ust.1 (nakazującym precyzyjne opisywanie przedmiotu zamówienia), art. 433 pkt 4) (nakazującym wskazanie minimalnej wartości lub wielkości świadczenia), art. 454 ust.1 i ust.2 pkt 3) (zakazującym istotnych zmian umowy, jeśli zmiana w sposób znaczny rozszerza albo zmniejsza zakres świadczeń i zobowiązań wynikający z umowy) oraz art. 455 ust.1 pkt 1 (dopuszczającym zmiany umowy wyłącznie po spełnieniu warunków wskazanych w ustawie PZP).

**Odpowiedź: Minimalny poziom realizacji zamówienia jest wskazany w § 1 ust. 4 projektu.**

### **Pytanie 14**

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: Wobec Zamawiającego nie aktualizują się przesłanki niewypłacalności oraz zagrożenia niewypłacalnością.**

### **Pytanie 15**

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: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zabezpieczeń należytego wykonania umowy. Zamawiający terminowo realizuje swoje zobowiązania.**