

**Dotyczy: wyjaśnień treści SWZ (odpowiedzi na pytania) do postępowania na dostawę leków dla Zespołu Opieki Zdrowotnej we Włoszczowie – Szpitala Powiatowego im. Jana Pawła II” prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na podstawie art. 132 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm.). Znak sprawy: 11/09/2022.**

Zespół Opieki Zdrowotnej we Włoszczowie działając na podstawie art. 135 ust. 1, 5 i 6 ustawy Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2022 r., poz. 1710 ) odpowiada na pytania zadane przez wykonawców w następujący sposób:

**Pytanie nr 1**

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

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę.**

**Pytanie nr 2**

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 ekonomicznym (czy podać pełne ilości opakowań zaokrąglone w górę, czy ilość opakowań przeliczyć do dwóch miejsc po przecinku)?

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę.**

**Pytanie nr 3**

Prosimy o podanie, w jaki sposób prawidłowo przeliczyć ilość opakowań handlowych w przypadku występowania na rynku opakowań posiadających inną ilość sztuk (tabletek, ampułek, 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: Proszę podać pełne ilości opakowań zaokrąglone w górę.**

**Pytanie nr 4**

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: Proszę podać ostatnią cenę i informację o zaprzestaniu produkcji pod pakietem.**

**Pytanie 5**

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?

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę.**

### **Pytanie 6**

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

**Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody. Należy podać cenę z dokładnością do 2 miejsc po przecinku.**

### **Pytanie 7**

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

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza.**

### **Pytanie 8**

Pakiet 1 pozycja 9 Pozycja znajdująca się w załączniku do SWZ Formularz asortymentowo-cenowy – podany specyfik o nazwie **IMMUNOGLOBULINUM HUMANUM HEPATITIDIS 540 j.m/3ml** roztwór do wstrzykiwań nie istnieje. Czy Zamawiający miał na myśli produkt **Gamma-anty-HBs 200** czy też inny produkt?

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający miał na myśli Gamma-anty-HBs 200.**

### **Pytanie 9**

Pakiet 4 pozycja 8 Czy pozycja o nazwie **THEOPHYLLINE 100mg** jest prawidłowa? Ponieważ Zamawiający umieścił go w formularzu asortymentowo-cenowym, mimo iż taka dawka leku nie istnieje. Bardzo proszę o uściślenie dawki tego specyfiku.

**Odpowiedź: Proszę podać ostatnią cenę i informację pod pakietem, że produkt został wycofany.**

### **Pytanie 10**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na podanie ceny jednostkowej netto i brutto z dokładnością do 4 miejsc po przecinku?

Cena ta stanowiąc będzie element kalkulacyjny, ceny wynikowe ( wartość netto i brutto) zostanie podana z dokładnością do 2 miejsc po przecinku.

**Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody. Należy podać cenę z dokładnością do 2 miejsc po przecinku.**

### **Pytanie 11**

Czy Zamawiający wyraża zgodę na złożenie oferty na potas w postaci kapsułek o przedłużonym uwalnianiu 315 mg jonów potasu (600 mg chlorku potasu) x 100 kapsułek?

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę.**

### **Pytanie 12**

Dotyczy poz. 4 poz. 11

Czy Zamawiający dopuszcza do wyceny:

Kalipoz Prolongatum, 391 mg K+, tabl.o przedł.uw.,30 szt,bl ? ( postać tabletkowa -niedostępna)

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza**

### **Pytanie 13**

Dotyczy pak. 4 poz. 11

Czy Zamawiający dopuszcza do wyceny:  
Kaldyum, 600 mg, kaps.o przedł.uwaln,tw.,100 szt ?

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza.**

#### **Pytanie 14**

Dotyczy pak. 4 poz.12

W związku z wycofaniem z oferty Producenta leku : Hemofer Prolongatum, 105 mg Fe 2+, tabl.o przedł.uw.,30 szt ; zwracam się z prośbą o dopuszczenie do wyceny:  
Tardyferon,80 mg Fe2+,tabl.o przedłużonym uwalnianiu 30szt ?

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza.**

#### **Pytanie 15**

Dotyczy pak. 5 poz. 4

Czy Zamawiający dopuści do wyceny:

Nystapol, 100 000 IU/ml, zaw.doustna, 30 ml w ilości 60 op. ( zgodnej z SWZ)? bądź innej ilości opakowań wskazanej przez Zamawiającego np. po przeliczeniu gramatury 48 op.

**Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie dopuszcza.**

#### **Pytanie 16**

Dotyczy pak. 5 poz. 48

Czy Zamawiający dopuszcza do wyceny:

D-Vitum Witam.D dla niemowl.400 j.m.,kaps.twist-off, 30szt ( suplement diety ) w ilości 4 op? Brak preparatu o kategorii rejestracji : produkt leczniczy.

W przypadku odpowiedzi negatywnej bardzo proszę o podanie przykładowej nazwy handlowej preparatu, jaki należałoby wycenić.

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza.**

#### **Pytanie 17**

Dotyczy pakiet 5 pozycja 27,

czy Zamawiający dopuści wycenę Hydroxyzinum VP, 2 mg/ml, syrop, 200 ml w ilości 24 opakowań?

( HYDROXYZINE 1,6mg/1g syrop 200g – preparat niedostępny)

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza.**

#### **Pytanie 18**

Dotyczy pak. 5 poz. 29

Bardzo proszę o doprecyzowanie wielkości opakowania.

„NATRII PICOSULFAS 0,01g + MAGNESII OXIDATUM LEVE 3,5g + ACIDUM CITRICUM ANHYDRATUM 10,97g/saszetkę”

Czy Zamawiający miał na myśli preparat w opakowaniu x 50 saszetek , 2 opakowania do 50 saszetek czy 2 op po 2 saszetki?

**Odpowiedź: Zamawiający miał na myśli 2 opakowania po 50 saszetek.**

#### **Pytanie 19**

Dotyczy pakiet 12 pozycja 8,

Czy Zamawiający dopuści wycenę Balsam Szostakowskiego, Vinilinum, 100 g ?

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza.**

**Pytanie 20**

Bardzo proszę o dopuszczenie do wyceny preparatów o kategorii rejestracji: kosmetyk

Numer pakietu	Numer pozycji
12	8

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza.**

**Pytanie 21**

Bardzo proszę o dopuszczenie do wyceny preparatów o kategorii rejestracji: Wyrób medyczny

Numer pakietu	Numer pozycji
16	1
16	2

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza.**

**Pytanie 22**

Czy Zamawiający dopuści do wyceny lek równoważny pod względem składu chemicznego i dawki, lecz różniący się postacią przy zachowaniu tej samej drogi podania np. tabletki a równoważnik ma postać tabletki powlekanej, kapsułki (twarde, miękkie), drażetki, tabletki dojelitowe i odwrotnie?

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza.**

**Pytanie 23**

Czy z uwagi na fakt, iż na rynku są zarejestrowane różne postaci leku, pod tą samą nazwą międzynarodową, Zamawiający wyrazi zgodę na zamianę w przedmiocie zamówienia postaci doustnej leku w obrębie tej samej drogi podania, w tym: tabletki o przedłużonym uwalnianiu-tabletki o zmodyfikowanym uwalnianiu i odwrotnie?

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę.**

**Pytanie 24**

Czy Zamawiający dopuści wycenę leku za opakowanie handlowe a nie za (zgodnie z Prawem Farmaceutycznym nie ma możliwości zakupu leku w innej formie niż dostępne na rynku opakowanie handlowe) w pozycjach, gdzie w SWZ występują: sztuka, tabletki, kapsułki, fiolki, ampułki itp.?

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza.**

**Pytanie 25**

Dotyczy pakietu nr 26 poz. 1. Czy Zamawiający dopuści wycenę preparatu Atimos, 12

mcg/dawkę, aer.inhal.,120 dawek w ilości 10 opakowań?

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza.**

#### **Pytanie 26**

Czy Zamawiający dopuści wycenę produktów dostępnych na jednorazowe zezwolenie Ministra Zdrowia.

W sytuacji, jeśli aktualnie tylko takie produkty są dostępne na rynku farmaceutycznym.

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza.**

#### **Pytanie 27**

Czy Zamawiający dopuści wycenę leku podając ostatnią cenę sprzedaży oraz adekwatną uwagę pod pakietem w przypadku, jeżeli żądany przez Zamawiającego lek nie jest już produkowany lub jest jego tymczasowy brak dostępności na rynku farmaceutycznym a nie ma innego leku równoważnego, którym można byłoby go zastąpić ?

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza.**

#### **Pytanie 28**

Dotyczy pakietu nr 1 poz. 34. Czy Zamawiający wymaga, aby zaoferowany produkt był przechowywany w temperaturze pokojowej w związku z tym, że na rynku polskim zarejestrowane i dostępne są produkty, które mogą być przechowywane poza lodówką?"

**Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.**

Czy zamawiający wymaga zaoferowania preparatów od jednego producenta?

**Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza ale nie wymaga.**

#### **Pytanie 29**

Dotyczy pakietu nr 1 poz. 9. Proszę o dopuszczenie wyceny preparatu o nazwie handlowej Uman Big 180j.m./ml 1 fiol. W przypadku zgody prosimy o doprecyzowanie ilości opakowań jakie należy wycenić?

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza. Zamawiający prosi o wycenę 6 opakowań.**

#### **Pytanie 30**

Dotyczy pakietu nr 1 poz. 20. Proszę o wydzielenie pozycji do odrębnego pakietu. Umożliwi to przystąpienie większej liczby oferentów.

**Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.**

#### **Pytanie 31**

Dotyczy pakietu nr 5 poz. 29. Czy Zamawiający dopuści wycenę preparatu Makrogol 74 g x 48 saszetek, który jest jedynym preparatem rekomendowanym przez Europejskie Towarzystwo Endoskopii Przewodu Pokarmowego (ESGE) w rutynowym przygotowaniu do kolonoskopii , którego oferta cenowa jest korzystna dla Zamawiającego? Z góry dziękujemy za pozytywną odpowiedź na nasze pytanie. W przypadku odpowiedzi negatywnej prosimy o dołączenie uzasadnienia merytorycznego.

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający wymaga.**

#### **Pytanie 32**

Dotyczy pakietu nr 19 poz. 1. Umożliwi to przystąpienie większej liczby oferentów.////, „Czy produkt leczniczy będzie podawany pacjentom w ramach programu lekowego B17 lub B62 lub B67?”/Czy Zamawiający dopuści wycenę jedynie dawek 2,5g, 5g, 10 g?

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza. Produkt ten nie będzie podawany pacjentom w ramach programów lekowych.**

### **Pytanie 33**

Dotyczy pakietu nr 21 poz. 4. Czy Zamawiający dopuści wycenę preparatu równoważnego Bupivacaine Grindeks, 5 mg/ml; 10ml, roztw. do wstrz., 5 amp?

**Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie dopuszcza.**

### **Pytanie 34**

Dotyczy pakietu nr 5 poz. 3. Czy Zamawiający wymaga, aby zgodnie z treścią Charakterystyki Produktu Leczniczego, preparat Meropenem posiadał stabilność gotowego roztworu do infuzji rozpuszczonego w NaCl 0,9%: 3 godziny w temperaturze 15-25°C i 24 godziny w temperaturze 2-8°C, a w przypadku rozpuszczenia produktu w glukozie 5%: 1 godz w temp. 25°C i 8 godzin w temp. 2-8°C, co pozwoli na bezpieczne przeprowadzenie infuzji dożylniej?

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza.**

### **Pytanie 35**

Dotyczy pakietu 1 poz 27. Czy zamawiający dopuści : Uman Big, 180 j.m./ml; 1ml, roztw.d/wstrzyk., 1fiol?

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza.**

### **Pytanie 36**

Czy zamawiający dopuści wycenę amp w :  
- pakiet 21 poz 2

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza.**

### **Pytanie 37**

Czy zamawiający dopuści wycenę w postaci fiołki:

-pakiet 21 poz 4

-pakiet 1 poz 35,39,43

-pakiet 25 poz 6

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza.**

### **Pytanie 38**

Czy w Pakiecie 1 poz. 47 Zamawiający dopuści zaoferowanie produktu LactoDr, zawierającego 6 mld CFU bakterii *Lactobacillus rhamnosus GG ATCC53103* w stężeniu 6 mld CFU/ kaps? Skład oferowanego produktu został potwierdzony w niezależnym badaniu wykonanym w Narodowym Instytucie Leków. Produkt konfekcjonowany w opakowaniach x 30 kapsulek (prosimy o możliwość przeliczenia na odpowiednią liczbę opakowań i zaokrąglenia uzyskanego wyniku w górę).

**Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie dopuszcza.**

### **Pytanie 39**

Czy Zamawiający dopuści zaoferowanie glukozy 75 g - będącej dietetycznym środkiem spożywczym specjalnego przeznaczenia medycznego do postępowania dietetycznego w celu wykonania krzywej cukrowej? Surowiec stosowany do produkcji jest surowcem farmaceutycznym. Nie zawiera substancji barwiących ani innych dodatków, które wpływają na wchłanianie i metabolizm glukozy.

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza.**

### **Pytanie 40**

Czy Zamawiający dopuści zaoferowanie glukozy 75 g o smaku cytrynowym - będącej dietetycznym środkiem spożywczym specjalnego przeznaczenia medycznego do postępowania dietetycznego w celu wykonania krzywej cukrowej? Surowiec stosowany do produkcji jest surowcem farmaceutycznym. Nie zawiera substancji barwiących ani innych dodatków, które wpływają na wchłanianie i metabolizm glukozy. Oferowany preparat, ze względu na walory smakowe zmniejsza uczucie nudności, znacznie ułatwiając wykonanie testu.

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza.**

### **Pytanie 41**

1. Do §2 ust. 5 wzoru umowy: Czy Zamawiający zmodyfikuje §2 ust. 5 jako niezgodny z przepisami PZP, w szczególności z art. 436 pkt 4 lit. b PZP, poprzez jego usunięcie i w jego miejsce wprowadzenie obligatoryjnego postanowienia zgodnego z ww. przepisem tj. zapis o treści: „Zamawiający przewiduje zmianę wysokości wynagrodzenia Wykonawcy w przypadku zmiany: – wysokości minimalnego wynagrodzenia za pracę albo wysokości minimalnej stawki godzinowej, ustalonych na podstawie ustawy z dnia 10 października 2002 r. o minimalnym wynagrodzeniu za pracę, – zasad podlegania ubezpieczeniom społecznym lub ubezpieczeniu zdrowotnemu lub wysokości stawki składki na ubezpieczenia społeczne lub ubezpieczenie zdrowotne, – zasad gromadzenia i wysokości wpłat do pracowniczych planów kapitałowych, o których mowa w ustawie z dnia 4 października 2018 r. o pracowniczych planach kapitałowych (Dz.U. z 2020 r. poz. 1342), na następujących zasadach: .....” Wykonawca wskazuje, że przepis art. 436 PZP zawiera minimalne postanowienia, które obligatoryjnie muszą znaleźć się w umowie w sprawie zamówienia publicznego. Zamawiający zaś, nie tylko nie wprowadza ww. obligatoryjnego postanowienia, ale też narzuca złożenie przez Wykonawcę oświadczenia, że zmiana ww. okoliczności wymienionych w ww. przepisie nie będzie miała wpływu na koszty wykonania zamówienia przez Wykonawcę. W wyroku z 04.09.2018 r. (KIO 1601/18, Legalis) KIO Badanie finansowane przez Agencję Badań Medycznych, Polska, numer Projektu wskazała, że terminy wejścia w życie i zakres zmiany wynagrodzenia winny być uzależnione od treści i daty wejścia w życie przepisów prawa, wprowadzających zmiany do regulacji dotychczasowych i nie powinny być zależne od woli jednej ze stron stosunku prawnego. Za niedopuszczalne należy uznać zatem wymuszenie złożenia ww. oświadczenia przez Wykonawcę. Wykonawca wskazuje zatem, po pierwsze na potrzebę usunięcia aktualnej treści §2 ust. 5, a po drugie na wprowadzenie w jego miejsce nowego brzmienia §2 ust. 5 zgodnie z ww. treścią. Wykonawca wyjaśnia, że niezależnie od obowiązku Zamawiającego co do wprowadzenia ww. postanowienia (w przedmiocie zmiany wynagrodzenia), niezbędne jest jego dalsze dookreślenie – tj. wskazanie co najmniej okoliczności, w jakich wynagrodzenie może podlegać zmianie, oraz procedurę prowadzącą do ustalenia wysokości tej zmiany i termin jej wprowadzenia. Wykonawca podkreśla, że omawiany przepis ma charakter bezwzględnie obowiązujący, wobec czego jego stosowanie nie może być uzależnione od woli stron umowy, a jego brak powoduje sankcję nieważności.

**Odpowiedź: Zamawiający modyfikuje zapisy umowy, uwzględniając je we wzorze umowy, który znajduje się w załączeniu do odpowiedzi na pytania.**

#### **Pytanie 42**

2. Do §2 ust. 6 wzoru umowy: Wnosimy o zmianę zapisu w §2 ust. 6 poprzez zwiększenie minimalnego zakresu zrealizowania umowy do wartości minimum 70%. Wskazujemy, że wskazany próg realizacji minimum 30%, wypacza ekonomiczny sens zawarcia umowy oraz jest niezgodny z przepisami ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2021 poz. 1129 ze zm.), gdyż może doprowadzić do istotnej zmiany umowy i jej charakteru, co stoi w sprzeczności z zapisami art. 454 ust.1, ust.2 pkt 1) i 3) oraz art.455 ust.1 pkt 1) PZP.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu.**

#### **Pytanie 43**

3. Do §5 ust. 2 wzoru umowy: Prosimy o informację, czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy oraz braku możliwości dostarczenia zamiennika produktu w cenie przetargowej (bo np. będzie to groziło rażąco 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: Zamawiający nie wyraża zgody.**

#### **Pytanie 44**

4. Do §5 ust. 3 wzoru umowy: Prosimy o modyfikację treści §5 ust. 3, poprzez skonkretyzowanie granicznych wartości dla poszczególnych pozycji asortymentowych, jakie Zamawiający zamierza zrealizować, np. poprzez podanie, że zmiany ilości produktów określonych w formularzu cenowym mogą ulec zmniejszeniu lub zwiększeniu w granicach +/- 20%, przy czym przez takie sformułowanie Zamawiający będzie rozumiał możliwość zamówienia o 20% mniejszych lub o 20% większych ilości, każdego z zamówionych asortymentów. Aktualna treść §5 ust. 3 jest na tyle ogólna, że na jej podstawie wykonawcy nie są w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia w zakresie poszczególnych pozycji asortymentowych oraz dokonać prawidłowej kalkulacji cen na potrzeby składanej oferty.

Po pierwsze, wyjaśnić należy, że na podstawie art. 433 pkt 4 w zw. art. 99 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. PZP, powyższy zapis należy uznać za postanowienie abuzywne, w sposób rażąco naruszające równowagę stron, dające Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia, zwłaszcza poprzez każdorazowe dowolne ograniczenia wielkości zamówienia w zakresie poszczególnych pozycji asortymentowych. Skoro bowiem art. 433 pkt 4 mówi wprost, że „projektowane postanowienia umowy nie mogą przewidywać możliwości ograniczenia zakresu zamówienia przez Zamawiającego bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron”, to Zamawiający jest zobowiązany do określenia tych minimalnych wartości w sporządzonym przez siebie opisie przedmiotu zamówienia.

Po drugie, zamawiający przyznając sobie uprawnienie do zamawiania ilości większych niż określone w opisie przedmiotu zamówienia, zastrzega sobie de facto prawo opcji. Zgodnie z art. 441 ust. 1 oraz ust. 2 PZP, aby skutecznie zastrzec prawo opcji, Zamawiający bezwzględnie zobowiązany jest opisać je w postaci zrozumiałych, precyzyjnych i jednoznacznych postanowień, a tym samym spełnić łącznie trzy przesłanki: określić rodzaj i maksymalną wielkość opcji oraz



określić okoliczności skorzystania z niej, a przy tym nie może za pomocą opcji doprowadzić do modyfikacji ogólnego charakteru umowy. Spośród tych warunków, Zamawiający zaniedbał obowiązek ustalenia górnej granicy wprowadzonego prawa opcji, pozostawiając sobie w tym zakresie zupełną dowolność. Biorąc więc pod uwagę brzmienie art. 441 ust. 2 PZP, nawet jeśli Zamawiający, w trakcie realizacji umowy przetargowej, podejmie próbę skorzystania z tak dalece niedookreślonego i nieprawidłowo skonstruowanego prawa opcji, to taka czynność, jako dokonana z naruszeniem art. 441 ust. 1 podlegała będzie unieważnieniu.

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapis bez zmian.**

#### **Pytanie 45**

5. Do §7 ust. 4 wzoru umowy: Prosimy o dodanie słów zgodnych z 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 46**

6. Do §8 ust. 2 wzoru umowy: Czy Zamawiający odstąpi od wymogu dołączania do dostaw dokumentu WZ? Jednocześnie zapewniamy, że dołączana do każdorazowej dostawy faktura VAT spełniać będzie wymogi dla dokumentu przekazania produktu leczniczego, a tym samym zawierała będzie między innymi takie informacje jak nazwy wszystkich przekazywanych pozycji, numer serii czy data ważności dostarczonego przedmiotu umowy.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na odstąpienia od wymogu dołączania do dostaw dokumentu WZ.**

#### **Pytanie 47**

7. Do §8 ust. 3 wzoru umowy: Czy zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu §8 ust. 3 wzoru umowy dotyczącego sposobu płatności, poprzez wykreślenie zapisu o fakturach zbiorczych dostarczanych nie częściej niż jeden raz w tygodniu i zastąpienie ich fakturami wystawianymi za każdą zrealizowaną dostawę towaru, z uwagi na uchylenie z dniem 1 stycznia 2014 r. przepisów dopuszczających możliwość wystawiania faktur zbiorczych, a także z uwagi nieważność zapisu w świetle bezwzględnie obowiązujących przepisów prawa tj. obowiązującego od dnia 1 stycznia 2016 r. art. 8a ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o terminach zapłaty w transakcjach handlowych (Dz.U. z 2013 r. poz. 403 ze zm., dalej: UoTZ), zakazującego zawierania w umowach stron zapisów dotyczących terminów wystawiania i doręczania faktur? Możliwość wystawiania faktur zbiorczych wynikała z nieobowiązującego już §9 rozporządzenia Ministra Finansów z dnia 11 grudnia 2012 r. zmieniające rozporządzenie w sprawie zwrotu podatku niektórym podatnikom, wystawiania faktur, sposobu ich przechowywania oraz listy towarów i usług, do których nie mają zastosowania zwolnienia od podatku od towarów i usług (Dz. U. z 2012 r. poz. 1428), które to rozporządzenie zostało uchylone z dniem 1 stycznia 2014 r. W aktualnie obowiązującym rozporządzeniu Ministra Finansów z dnia 3 grudnia 2013 r. w sprawie wystawiania faktur (Dz.U. z 2013 r. poz. 1485 ze zm.), brak jest zapisów dotyczących faktur zbiorczych. Obecnie nie ma więc żadnej podstawy prawnej, z której wynikałaby możliwości posługiwania się konstrukcją faktur zbiorczych. Niezależnie od powyższego, zgodnie z art. 8a UoTZ „strony transakcji handlowej nie mogą ustalać daty doręczenia faktury lub rachunku, potwierdzających dostawę towaru lub wykonanie usługi”. Konsekwencją powyższego uregulowania jest brak możliwości zawierania w umowach stron zapisów dotyczących terminu doręczenia (a więc i wystawiania) faktury lub rachunku. Stąd zapis §8 ust. 3 wzoru umowy dotknięty jest nieważnością.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

#### **Pytanie 48**

8. Do §8 ust. 6 wzoru umowy: W związku z tym, że czynność prawna dokonana przez strony nie może skutkować wyłączeniem ze stosowania bezwzględnie obowiązujących przepisów prawa, a takim jest art. 552 Kodeksu Cywilnego, uprawniający Sprzedawcę do wstrzymania dostaw w przypadku, gdy Kupujący dopuszcza się zwłoki z dokonaniem zapłaty za dostarczoną część zamówienia, prosimy o usunięcie z umowy odpowiednich postanowień §8 ust. 6.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

#### **Pytanie 49**

9. Do §8 ust. 11 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z projektu umowy zapisów §8 ust. 11 jako niezgodnych z normami współżycia społecznego i będących nadużyciem prawa ze strony Zamawiającego, a co za tym idzie nie zasługujących 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 ostatnie orzeczenia Krajowej Izby Odwoławczej o sygnaturach: KIO 2397/13 i KIO 487/14.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

#### **Pytanie 50**

10. Do §9 ust. 2 wzoru umowy: W związku z tym, iż zapis zakazujący wykonawcy wstrzymywanie dostaw w przypadku nie spełnienia świadczenia pieniężnego przez Zamawiającego, jest niezgodny z art. 552 k.c. to prosimy o rezygnację z części zapisu z §9 ust. 2 wzoru umowy poprzez wykreślenie słów "...bądź odmowy dostawy...".

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

#### **Pytanie 51**

11. Do §9 ust. 2 wzoru 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 0,5% wartości NIEDOSTARCZONEJ w terminie części przedmiotu zamówienia za każdy dzień opóźnienia?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

#### **Pytanie 52**

12. Do §9 ust. 3 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kar umownych za niedostarczenie w terminie zareklamowanej partii towaru poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 0,5% dziennie liczonej od wartości brutto NIEDOSTARCZONEGO w terminie zamówienia podlegającego reklamacji?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

#### **Pytanie 53**

13. Do §9 ust. 4 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów umowy w punkcie §9 ust. 4 poprzez zapis o ewentualnej karze za odstąpienie od umowy w wysokości 10% wartości brutto NIEZREALIZOWANEJ części przedmiotu umowy?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

#### **Pytanie 54**

14. Do §9 ust. 7 wzoru umowy: Prosimy o dodanie słów: „, pod warunkiem, że potrącana kara umowna będzie miała charakter bezsporny oraz wymagalny, a możliwość dokonania potrącenia wynikała będzie z aktualnych oraz powszechnie obowiązujących norm prawnych.”.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

#### **Pytanie 55**

15. Do §11 ust. 3 wzoru umowy: Wskazujemy, że zapis §11 ust. 3 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. W uzasadnieniu swojego stanowiska wskazujemy, że powyższy zapis w sposób rażący 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 wskazujemy, że 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. W związku z tym, wnosimy o doprecyzowanie zapisu §11 ust. 3 wzoru 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: Zamawiający pozostawia zapis bez zmian. Opis przedmiotu zamówienia jest precyzyjny, określono minimalną wielkość świadczenia i określono zasady zmiany umowy.**

#### **Pytanie 56**

Czy zamawiający wymaga, aby produkt Cisatracurium 2 mg/1 ml x 5 amp. A 2,5 / 5ML ml w pakiecie nr 4 poz. 4 i 5 posiadał w swojej charakterystyce zapis dotyczący substancji pomocniczych: kwasu benzenosulfonowego **roztwór 32% w/v**, woda do wstrzykiwań dla utrzymania stabilnego kwaśnego pH ?

**Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza ale nie wymaga.**

#### **Pytanie 57**

Czy zamawiający wymaga, aby produkt Cisatracurium 2 mg/1 ml x 5 amp. A 2,5 ml / 5 ML w pakiecie nr 4 poz. 4 i 5 posiadał w swojej charakterystyce zapis dotyczący (całkowitego) okresu ważności – **24 miesiące czy 18 miesięcy?**

**Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza ale nie wymaga.**

**Pytanie 58**

Czy zamawiający wymaga, aby produkt Cisatracurium 2 mg/1 ml x 5 amp. A 2,5 / 5 ml w pakiecie nr 4 poz. 4 i 5 posiadał w swojej charakterystyce zapis dotyczący okresu ważności po rozcieńczeniu w temperaturze:

5 do 25 °C czy też

2-8°C oraz 25°C?

**Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza ale nie wymaga.**

**Pytanie 59**

Pakiet 21 poz.1

Czy Zamawiający w zakresie pakietu nr 21, poz 1(Bupivacainum hydrochloridum) wymaga zaoferowania **produktu pakowanego w jałowe blistry**? Pragniemy nadmienić, iż stosowanie sterylnych opakowań może zmniejszyć narażenie na potencjalne zanieczyszczenie czy skażenie podawanych leków anestetycznych, dodatkowo ułatwia pracę lekarza anestezjologa, który nie wymaga dodatkowej asysty w czasie wykonywania znieczulenia i czuje się pewniej w czasie przygotowywania do znieczulenia regionalnego, pracując w sterylnych warunkach (Freitas RR Tardelli MA: Comparative analysis of ampoules and vials in sterile and conventional packaging as to microbial load and sterility test; Einstein 2016, 24;14(2):226-30)

**Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza ale nie wymaga.**

**Pytanie 60**

W pakiecie lekowym pakiet zadanie pakiet 25 poz. 6, dopuści metyloprednisolon Meprelon 32mg (3amp+3rozp.) i wyrazi zgodę na przeliczenie ilości zgodnie z SIWZ?

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę na przeliczenie ilości zgodnie z SWZ.**

**Treść powyższych odpowiedzi stanowi zmianę Specyfikacji Warunków Zamówienia, zamieszczona jest na stronie internetowej Zamawiającego i jest wiążąca dla wszystkich Wykonawców biorących udział w przedmiotowym postępowaniu.**

**ZATWIERDZIŁ:**