



## WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ

Dyrektor

dr n. med.  
Włodzimierz Dziubdziała

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 na dostawę leków 61, Nr sprawy: ZP-23-167UN

W związku z pytaniami Wykonawcy, które cytuję poniżej a dot. treści specyfikacji warunków zamówienia w przedmiotowym postępowaniu, działając na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy Pzp, zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

1. **Pytanie do pakietu nr 2 pozycji 1** - Czy Zamawiający zgodzi się na zaoferowanie diety opartej na białku sojowym z wysoką zawartością jednonienasyconych kwasów tłuszczowych, o zawartości węglowodanów 11,3g/100ml, błonnika 1,5g/100ml, osmolarności 300 mOsmol/l, w worku o objętości 1000 ml? Pozostałe parametry zgodnie z treścią SIWZ. W przypadku zgody prosimy o informację, w jaki sposób przeliczyć ilości lub podanie wymaganej ilości produktu.  **Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody.**
2. **Pytanie do pakietu nr 2 pozycji 1** 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 dostawę żywności specjalnego przeznaczenia medycznego z terminem ważności nie krótszym niż połowa terminu ważności danego produktu.  **Odp.: Zamawiający wyraża zgodę.**
3. **Pakiet 2** Czy Zamawiający dopuści kompletną dietę do żywienia dojelitowego, przeznaczoną dla pacjentów chorych na cukrzycę, o niskiej zawartości węglowodanów (skrobia i fruktoza) 9,3g/100ml, o dużej zawartości błonnika 1,5 g/100 ml, zawierająca białka mleka, ω-3 kwasy tłuszczowe z oleju rybnego, bogata w MUFA (3,3g/100ml), normokaloryczna 1 kcal/ml, bezglutenowa, klinicznie wolna od laktozy, w worku 500 ml zabezpieczonym samozasklepiającą się membraną?  **Odp.: Zamawiający dopuszcza opisaną w pytaniu dietę.**
4. W związku z tym, iż dostępne na rynku polskim produkty do żywienia dojelitowego mają średnio 12-miesięczny okres przydatności od momentu wyprodukowania w fabryce, prosimy Państwa o uwzględnienie specyfiki produktów dojelitowych pod kątem terminu ważności oraz modyfikację zapisu - akceptując dostawę produktów do żywienia dojelitowego z terminem ważności nie krótszym niż połowa terminu ważności dla danego produktu?  **Odp.: Zamawiający wyraża zgodę.**
5. **Dotyczy § 4 ustęp 1 umowy:** Wnosimy o obniżenie kary umownej na 1% wartości brutto niedostarczonego przedmiotu umowy za każdy dzień zwłoki.  **Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.**
6. **Dotyczy § 4 ustęp 2 umowy:** Czy Zamawiający wyrazi zgodę zmianę wysokości kary umownej na 10%?  **Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.**
7. **Dotyczy § 2 ustęp 9 pkt b umowy** Czy Zamawiający wydłuży termin do rozpatrzenia reklamacji przez Wykonawcę do 7 dni roboczych? Zgłoszona reklamacja wymaga rozpatrzenia z uwzględnieniem i tu np. *wyjaśnień firmy kurierskiej dostarczającej leki bądź zbadania jakościowo wadliwego towaru*, a następnie (przy uwzględnieniu reklamacji) dostarczenia towaru. Wykonanie tego w krótszym czasie jest niemożliwe  **Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.**
8. 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?  **Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.**
9. 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 pakietu/umowy?  **Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.**
10. 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 obarczany 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.

***Odp.: Zamawiający określił jasno i precyzyjnie zamawianą ilość i taką Wykonawca powinien wycenić. Przytoczony wyrok dotyczy innej sytuacji.***

11. Do §9 ust.2 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z wzoru umowy §8 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 stanowią klauzulę abuzywną w świetle art. 433 pkt 4

***Odp.: Zamawiający nie wie, czy Wykonawca ma zastrzeżenia do §9 czy §8 ?***

12. Do §8 ust. 2 lit. a wzoru umowy: Wnosimy o obniżenie do 5% minimalnego progu uprawniającego do ubiegania się o zmianę wynagrodzenia. Wskazujemy przy tym, że proponowany przez Zamawiającego próg 25% spowodować może konieczność ponoszenia rażących strat po stronie wykonawcy zamówienia i sprzedaż poniżej kosztów zakupu (maksymalne marże, w których zawierają się koszty i zysk wykonawcy najczęściej nie przekraczają 5%), a co za tym idzie konieczność odstąpienia od umowy. ***Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.***
13. Do §8 ust. 2 lit. d wzoru umowy: Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę §8 ust. 2 lit. d wzoru umowy fragmentu „w przypadku pierwszej zmiany nie wcześniej niż po upływie 12 miesięcy od daty złożenia oferty” oraz zastąpienie go fragmentem „w przypadku pierwszej zmiany nie wcześniej niż po upływie 6 miesięcy od daty złożenia oferty”, albowiem postanowienie to w jego aktualnym brzmieniu całkowicie wyłącza lub nadmiernie ogranicza uprawnienie Wykonawcy do waloryzacji, przysługujące mu na mocy bezwzględnie obowiązujących przepisów prawa, a co za tym idzie wypacza ono istotę art. 439 PZP. ***Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.***
14. Do §8 ust. 2 lit. a-f wzoru umowy: Prosimy o dodanie zastrzeżenia, 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. ***Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.***