



## 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, 23.05.2023 r.

Do wszystkich  
Uczestników postępowania  
Znak sprawy – PN-32/2023

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego o szacunkowej wartości **powyżej progu**, którego przedmiotem jest dostawa, **nr ogłoszenia 2023/S 084-251886 z dnia 28.04.2023 r.**

**Znak sprawy – PN-32/2023 – dostawę wyrobów leczniczych (ampułki, antybiotyki, albuminy) dla Mazowieckiego Centrum Rehabilitacji STOCER Sp. z o.o.**

Zamawiający informuje, że w terminie określonym zgodnie z art. 284 ust. 2 ustawy z 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. 2022 r. poz. 1710) – 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- Pakiet 28**

Czy Zamawiający dopuści zaoferowanie w pakiecie nr. 28 wapna sodowanego o poziomie pylenia (< 0,5mm) w przybliżeniu pomiędzy 0,3% -0,4% , absorpcji CO<sub>2</sub> w min. 130 l/kg ,w postaci nieregularnego granulatu 4x2mm, o składzie Ca(OH)<sub>2</sub> 82,50%, NaOH 3,5%, zawartości wilgoci 12-18%,ze wskaźnikiem zużycia, o gramaturze 5 kg ?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

### **Pytanie 2- Pakiet 28**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę , przypadku dopuszczenia wapna o gramaturze 5 kg , na przeliczenie ilości (tj. ogółem 99 op) ?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

### **Pytanie 3- Pakiet 19**

„Czy Zamawiający - mając na względzie bezpieczeństwo pacjentów – wymaga, aby oferowany produkt (zawierający antybiotyk) posiadał rejestrację jako produkt leczniczy (lek)?”

**Odpowiedź: Tak.**

### **Pytanie 4- Pakiet 19**

„Czy Zamawiający wymaga, aby oferowany produkt posiadał zarejestrowane wskazania w leczeniu i zapobieganiu zakażeń kości oraz tkanek miękkich?”

Uzasadnienie: W praktyce oddziałów chirurgicznych szpitala gąbka kolagenowa z gentamycyną jest stosowana wyłącznie w w/w wskazaniach.

Jeżeli ogólnie dostępne są produkty lecznicze posiadające rejestrację we wskazaniach, w których mają zostać użyte, niedopuszczalna jest zamiana na inne produkty lecznicze lub wyroby medyczne, które nie posiadają rejestracji w danym wskazaniu. Działanie tego rodzaju należy identyfikować z eksperymentem leczniczym w rozumieniu Ustawy o zawodach lekarza i lekarza dentystry z 5.12.1996 roku; ze zmianami w Dz. Ustaw z 2011 r. Nr 277 poz. 1634

**Odpowiedź: Tak.**

### **Pytanie 5- Pakiet 16**

#### **Pozycja 7**

Czy Zamawiający opisując przedmiot zamówienia w zakresie pozycji 7 pakietu nr 16 ma na myśli opakowania zawierające po 10 fiolek w liczbie 1260 opakowań, czy 126 opakowań (zawierających sumarycznie 1 260 fiolek) ?

**Odpowiedź: Po 10 fiolek w liczbie 1260 opakowań.**

### **Pytanie 6**

Czy Zamawiający wykreśli w par. 3.6 wymóg obniżenia ceny „w tym samym stopniu”? Jeśli cena umowna nadal będzie

niższa od ceny urzędowej/limitu, to nie ma żadnego uzasadnienia dla proporcjonalnego obniżania ceny przez Wykonawcę. Cena urzędowa/limit stanowią ceny maksymalne, ale niezasadne oraz pozbawione podstaw prawnych jest oczekiwanie, że proporcja ceny ofertowej (oferowanej w ramach umowy) do ceny urzędowej będzie zawsze stała. Grozi to dostarczaniem produktów po rażąco niskiej cenie, a także powoduje, że rzetelne skalkulowanie ceny ofertowej nie jest możliwe (cena ta może zostać dowolnie obniżona w toku realizacji umowy).

**Odpowiedź: Zamawiający modyfikuje SWZ poprzez zmianę § 3 ust. 6 wzoru umowy:**

„W przypadku obniżenia limitu finansowania lub ceny hurtowej brutto leku, określonych w obwieszczeniu refundacyjnym Ministra Zdrowia, po złożeniu ofert lub w trakcie trwania umowy, cena hurtowa brutto dla Zamawiającego nie będzie mogła przekraczać nowych wartości limitu finansowania ani ceny hurtowej brutto określonych w obwieszczeniu refundacyjnym Ministra Zdrowia.”

**Pytanie 7- wzór umowy**

W celu zapewnienia równego traktowania stron umowy i umożliwienia Wykonawcy sprawdzenia zasadności reklamacji wnosimy o wprowadzenie w § 5 ust. 2-3 projektu umowy 5 dniowego terminu na rozpatrzenie reklamacji oraz zmianę słów „...od daty otrzymania zawiadomienia” na „...od dnia uznania reklamacji”

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje SWZ. W celu zapewnienia przez Zamawiającego prawidłowej realizacji świadczeń medycznych, konieczne jest niezwłoczne eliminowanie przez Wykonawcę braków lub wad lub wymiana towaru.**

**Pytanie 8- wzór umowy**

Czy w celu miarkowania kar umownych Zamawiający dokona modyfikacji postanowień projektu przyszłej umowy w zakresie zapisów § 6 ust. 1:

W przypadku zwłoki w dostawie lub wymianie produktu leczniczego/wyrobu medycznego na wolny od wad, Wykonawca zobowiązany jest zapłacić Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,2% wartości netto nie dostarczonego towaru za każdy rozpoczęty dzień zwłoki, jednak nie więcej niż 10% wartości netto niedostarczonych produktów leczniczych/wyrobów medycznych

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje SWZ. Przyjęte rozwiązanie ma w ocenie Zamawiającego dyscyplinować Wykonawcę do prawidłowej realizacji umowy.**

**Pytanie 9**

Pakiet 1 pozycja 57 Zwracamy się z prośbą o określenie w jaki sposób postąpić w przypadku zaprzestania lub braku produkcji preparatu Vit. B6 50mg \* 5 ampulek Czy Zamawiający wyrazi zgodę na podanie ostatniej ceny i informacji pod pakietem czy też wykreśli tą pozycję z pakietu?

**Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na podanie ostatniej ceny i informacji pod pakietem.**

**Pytanie 10**

Pakiet 2 pozycja 7 i 8 Zwracamy się z prośbą o określenie w jaki sposób postąpić w przypadku zaprzestania lub braku produkcji preparatu Chlorpromazini hydrochloridum dom. 25mg/5ml x 5 amp. oraz Chlorpromazini hydrochloridum doz. 50mg/2ml x 10 amp. (Fenactil) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na podanie ostatniej ceny i informacji pod pakietem czy też wykreśli tą pozycję z pakietu?

**Odpowiedź: Produkt jest obecnie dostępny na rynku, zamawiający prosi o jego wycenę.**

**Pytanie 11**

Pakiet 2 pozycja 29 Czy Zamawiający dopuści w pozycji Metronidazol 0,5% x 100ml z dwoma portami x 40 szt – preparat Metronidazol 0,5% Polpharma x 40 pojemników?

**Odpowiedź: Zamawiając dopuszcza preparat Metronidazol 0,5% Polpharma x 40 pojemników z dwoma portami.**

**Pytanie 12**

Pakiet 12 pozycja 12 Czy Zamawiający dopuści przeliczenie pozycji Oxycodoni hydrochloridum 10mg/ml a 2ml x 10 amp. ?

**Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.**

**Pytanie 13**

Pakiet 13 pozycja 20 Zwracamy się z prośbą o określenie w jaki sposób postąpić w przypadku zaprzestania lub braku produkcji preparatu Rudotel 10mg x 20 tabl. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na podanie ostatniej ceny i informacji pod

pakiem czy też wykreśli tą pozycję z pakietu?

**Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na podanie ostatniej ceny i informacji pod pakiem**

**Pytanie 14**

Pakiet 15 pozycja 11 Czy Zamawiający dopuści przeliczenie pozycji Ciprofloxacyna 100mg/50ml x 20 sztuk i zaoferowanie produktu konfekcjonowanego po 1 sztuce?

**Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.**

**Pytanie 15- Pakiet 28**

Czy zamawiający będzie wymagał wapna w opakowaniach najczęściej oferowanych przez renomowanych producentów pochłaniaczy czyli 4,5 kg / 5L? Wapno oferowane w większych pojemnościach (5 kg) cechuje się złą jakością produktu, nieregularnym kształtem oraz brakiem odpowiedniego upakowania oraz nie ma przełożenia na większą pochłalność CO<sub>2</sub>.

**Odpowiedź: Zamawiający wymaga.**

**Pytanie 16- Pakiet 28**

W związku z tym, że na rynku polskim pojawiły się wapna o bardzo złej jakości, nie dopuszczone przez Farmakopee, czy Zamawiający wymaga, aby dostarczane wapno było wapnem medycznym, dopuszczonym przez farmakopee brytyjską i amerykańską, o chłonności od 120 do 180 L/kg w zależności od użytkowania, długości prowadzonych zabiegów, które w swoim składzie nie przekracza 3% NaOH, oraz których stopień pylenia nie przekracza 0,3%? Wyższe stężenia NaOH powodują nadmierne wysychanie wapna pogarszając jego właściwości pochłaniania.

**Odpowiedź: Tak.**

**Pytanie 17**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie w pakiecie nr 7 produktu leczniczego zawierającego dobutaminę w dawce 12,5mg/ml 20ml w opakowaniach po 5 ampulek.

**Odpowiedź: Tak.**

**Pytanie 18**

Czy Zamawiający w Pakiecie nr 6 (Znak sprawy PN-32/2023) - BCG ad immunocurationem ; min.  $2 \times 10^8$  max.  $3 \times 10^9$ , żywe cząstki BCG, szczep RIVM wytworzony ze szczepu 1173-P2 ; proszek i rozpuszczalnik do sporządzania zawiesiny do podawania do pęcherza moczowego 1 fiol. + system z rozp. 50 ml - wymagał będzie, żeby produkt był wyposażony w zamknięty system do przygotowania i podawania wlewki dopęcherzowej, umożliwiający zachowanie wymaganej jałowości produktu podawanego pacjentowi bez konieczności wykonania czynności otwierania ampulki, rozpuszczania zawartości i jej rozcieńczenia w komorze z nawiewem laminarnym, w odpowiednio przygotowanym pomieszczeniu, co umożliwi zachowanie jałowości w przypadku braku systemu do przygotowania i podania?

**Odpowiedź: Tak.**

**Pytanie 19**

Czy Zamawiający zezwala na wycenę leków w opakowaniu zawierającym inną ilość sztuk (np. tabletek, kapsulek, ampulek, fiolek) niż podana przez Zamawiającego, a ilość opakowań odpowiednio przeliczyć tak, aby liczba sztuk była zgodna z SWZ? Umożliwi to złożenie oferty atrakcyjniejszej pod względem ekonomicznym.

**Odpowiedź: Zamawiający prosi o podanie przykładów.**

**Pytanie 20**

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 SWZ:

- podawać pełne ilości opakowań zaokrąglone w górę, czy też
- ilość opakowań przeliczyć do dwóch miejsc po przecinku?

**Odpowiedź: Proszę o podanie pełnych ilości opakowań zaokrąglonych w górę.**

**Pytanie 21**

Zwracamy się z prośbą o określenie w jaki sposób postąpić w przypadku tymczasowego braku dostępności lub zakończonej produkcji danego preparatu. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na podanie ostatniej ceny oraz zawarcie stosownej informacji pod pakiem?

**Odpowiedź: Tak.**

**Pytanie 22**

Czy Zamawiający dopuści do wyceny preparaty dostępne na jednorazowe zezwolenie Ministra Zdrowia w przypadku gdy tylko takie są dostępne ?

**Odpowiedź: Zamawiający prosi o wskazanie konkretnych pozycji.**

**Pytanie 23**

Dot. pak. 1 poz. 15.

Czy Zamawiający dopuści postać fiol.?

**Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.**

**Pytanie 24**

Dot. pak. 1 poz. 31.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wycenę produktu Etomidate-Lipuro, 2mg/ml;10ml,emuls.do wstrz,10amp?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie 25**

Dot. pak. 1 poz. 31.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wycenę opak. x5amp z odpowiednim przeliczeniem ilości?

**Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.**

**Pytanie 26**

Dot. pak. 1 poz. 52.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wycenę produktu na jedn. zezw. M.Z.?

**Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.**

**Pytanie 27**

Dot. pak. 1 poz. 57.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wycenę produktu Pyridoxine Darnitsa, 50 mg/ml; 1ml,roztw.d/wstrz,10amp(Zg.MZ) z przeliczeniem ilości x 8 opak.?

**Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.**

**Pytanie 28**

Dot. pak. 2 poz. 6.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wycenę produktu Calsiosol, 95,5mg/ml;10ml,roztw.d/wstrz,infuz,5amp z przeliczeniem ilości x 580 opak.?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie 29**

Dot. pak. 2 poz. 6.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wycenę produktu Calcium Gluconate Hameln,95mg/ml;10ml,inj., 10 amp?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie 30**

Dot. pak. 2 poz. 29.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wycenę produktu Metronidazol 0.5% Polpharma,5mg/ml;100ml,rozt.d/wst,inf,40poj.?

**Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.**

**Pytanie 31**

Dot. pak. 2 poz. 13.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wycenę Etomidatum emulsja do wstrzykiwań mleczno biała typu "olej w wodzie"?

**Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.**

**Pytanie 32**

Dot. pak. 4 poz. 7.

Czy Zamawiający dopuści produkt pakowany x10amp. z odpowiednim przeliczeniem ilości?

**Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.**

**Pytanie 33**

Dot. Pak. 11 poz. 18.

Czy Zamawiający dopuści do wyceny produkt Toujeo SoloStar, 300 j.m./ml;1,5ml,rozt.do wstrz,10 wstrzyk. x 6opak.?

**Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.**

**Pytanie 34**

Dot. Pak. 16 poz. 3.

Czy Zamawiający dopuści produkt pak. x 1 fiol.?

**Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.**

**Pytanie 35**

Dot. Pak. 17 poz. 5 i 6.

Czy Zamawiający dopuści Levofloxacinium x10 poj. KabiPack?

**Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.**

**Pytanie 36**

Dot. Pak. 1 poz. 12.

Czy Zamawiający dopuści produkt w postaci fiol.?

**Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.**

**Pytanie 37**

Dotyczy pakietu nr 1 poz. 49.

W związku z problemami z dostępnością prosimy o wydzielenie pozycji do odrębnego pakietu.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody, szczepionka tężcowa jest obecnie dostępna pod nazwą Tetana.**

**Pytanie 38**

Dotyczy pakietu nr 2 poz. 21.

Czy Zamawiający dopuści wycenę preparatu równoważnego w postaci ampulek x 20 szt w opakowaniu?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie 39**

Dotyczy pakietu nr 2 poz. 22.

Czy Zamawiający dopuści wycenę preparatu równoważnego Lidocaine 1% ,10mg/ml;20ml,rozt.d/wst., 5amp?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie 40**

Dotyczy pakietu nr 2 poz. 24.

Czy Zamawiający dopuści wycenę preparatu równoważnego Lidocaine 2%,20mg/ml;20ml,rozt.d/wstrz., 5amp?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie 41**

Dotyczy pakietu nr 17 poz. 4.

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.**

**Pytanie 42**

Dotyczy pakietu nr 17 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.**

**Pytanie 43**

Do §3 ust. 8 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z wzoru umowy treści §3 ust. 8, gdyż powyższy zapis w sposób rażąco narusza równowagę stron, dając Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia, w szczególności poprzez każdorazowe odgórne ustalanie cen jednostkowych, 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 z późn. 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 ustawy PZP.

**Odpowiedź: Zamawiający modyfikuje SWZ, poprzez zmianę § 3 ust. 8 projektu umowy:**

„W przypadku usunięcia leku z obwieszczenia refundacyjnego Ministra Zdrowia w trakcie trwania umowy, Zamawiający zastrzega sobie prawo do rozwiązania Umowy w całości lub części, o ile podmiot uprawniony do obrotu hurtowego nie zaproponuje odpowiednika znajdującego się w obwieszczeniu refundacyjnym Ministra Zdrowia.”

#### **Pytanie 44**

Do §10 lit. c) wzoru umowy: Prosimy o modyfikację §10 lit. c) 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 §10 lit. c) 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.

**Odpowiedź: Pytanie nie dotyczy wzoru umowy w niniejszym postępowaniu.**

#### **Pytanie 45**

Wnosimy o zmianę wzoru umowy poprzez dodanie wymaganego postanowienia zakładającego waloryzację wynagrodzenia Wykonawcy w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia, ze wskazaniem:

- 1) poziomu zmiany ceny materiałów lub kosztów, uprawniających strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia, oraz początkowego terminu ustalenia zmiany wynagrodzenia,
- 2) sposobu ustalania zmiany wynagrodzenia,
- 3) sposobu określenia wpływu zmiany ceny materiałów lub kosztów na koszt wykonania zamówienia, oraz okresów, w których może następować zmiana wynagrodzenia wykonawcy,
- 4) maksymalnej wartości zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza zamawiający w efekcie zastosowania postanowień o zasadach wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia,

- wraz z określeniem procedury dokonania ww. zmiany, albowiem postanowienie to stanowi obligatoryjny element umowy zawieranej na okres przekraczający 6 miesięcy według art. 439 ustawy – Prawo zamówień publicznych?

Dodatkowo prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy, 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.

Uzasadniając treść powyższego pytania wskazujemy, że art. 439 PZP w znowelizowanym brzmieniu nakłada na Zamawiającego obowiązek określania w umowie, której przedmiotem są roboty budowlane, dostawy lub usługi, zawartej na okres dłuższy niż 6 miesięcy, postanowień dotyczących zasad wprowadzenia zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy w przypadku zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia. W konsekwencji, brak zamieszczenia ww. klauzuli waloryzacyjnej w treści umowy uznać należy za naruszenie przez Zamawiającego przepisów ustawy.

Mając na uwadze, że wskazana umowa będzie zawierana z Wykonawcą na okres 12 miesięcy, istotnym jest odzwierciedlenie zmian ekonomicznych, które mogą następować w czasie realizacji umowy, a niewątpliwym jest, że koszty nabycia produktów od dostawców jak i koszty realizacji usługi do zamawiającego będą podlegać zmianie. W konsekwencji, waloryzacja wynagrodzenia Wykonawcy przyczyniłaby się do zachowania równowagi finansowej oraz oddawałaby rzeczywiste realia kosztów wykonania danego zamówienia publicznego jak i byłaby odzwierciedleniem zasady uczciwości kupieckiej w realiach zawieranej umowy.

Ponadto, wskazujemy, że zgodnie z ugruntowanym w orzecznictwie oraz doktrynie stanowiskiem – samo zamieszczenie w umowie przetargowej postanowienia waloryzacyjnego nie może sprowadzać się jedynie do formalnego wypełnienia

obowiązku jego zawarcia w umowie, lecz powinno pozwalać na rzeczywiste jego zastosowanie podczas realizacji zamówienia (vide: M. Jaworska, Prawo Zamówień publicznych. Komentarz, red. M. Jaworska, D. Grześkowiak-Stojek, J. Jarnicka, A. Matusiak, wyd. 4, 2022). Co za tym idzie, Zamawiający winien tak ukształtować treść klauzuli waloryzacyjnej, aby zapewnić równowagę stron stosunku umownego w zamówieniach publicznych, ekwiwalentność ich świadczeń oraz równomierne rozłożenie ryzyka kontraktowego (vide: wyrok KIO z dnia 6 lipca 2022 r., sygn. akt: KIO 1564/22). Tym samym wykonanie obowiązku z art. 439 PZP powinno odbywać się z uwzględnieniem specyfiki danego przedmiotu zamówienia.

**Odpowiedź: Zamawiający modyfikuje SWZ poprzez zmianę § 9 wzoru umowy:**

1. Zmiany w umowie mogą być dokonane przy zaistnieniu okoliczności, o których mowa w § 2 ust. 10, § 3 ust. 5, 7 i 8 oraz w przypadku zakontraktowania przez Narodowy Fundusz Zdrowia u Zamawiającego mniejszej w stosunku do oferowanej liczby świadczeń zdrowotnych lub po cenach niższych od ponoszonych przez Zamawiającego kosztów tych świadczeń.
2. W przypadku zmiany poziomu cen materiałów lub kosztów o 15 % w stosunku do daty zawarcia umowy, umowa ulegnie zmianie nie więcej jednak niż o 10 % wartości niezrealizowanej części Umowy. Podstawą do ustalenia zmiany cen będzie średnioroczny wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych ogółem w stosunku do roku podpisania umowy, ogłoszony przez Prezesa GUS. Zmiana ceny nie może następować częściej niż raz na 12 miesięcy.

#### **Pytanie 46**

Czy w stosunku do Zamawiającego na chwilę obecną aktualizują się przesłanki „niewypłacalności” oraz „zagrożenia niewypłacalnością” w rozumieniu art. 6 ustawy z dn. 1.01.2016 r. – Prawo restrukturyzacyjne (Dz.U.2015.978 z późn. zm.) oraz art. 10 ustawy z dn. 28.02.2003 r. – 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: Według wiedzy Zamawiającego nie aktualizują się takie przesłanki.**

#### **Pytanie 47**

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. 1.01.2016 r. – Prawo restrukturyzacyjne (Dz.U.2015.978 z późn. zm.) i ustawie z dn. 28.02.2003 r. – Prawo upadłościowe (Dz.U.60.535 z późn. zm.).

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje SWZ. Zamawiający prawidłowo realizuje umowy. Z uwagi na brak przesłanek niewypłacalności, Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzanie zabezpieczenia płatności.**