



SZPITAL SPECJALISTYCZNY NR 1  
ul. Żeromskiego 7, 41-902 Bytom  
Tel.: (32) 39 63 200 Fax.: (32) 39 63 251  
NIP: 626-034-01-73 REGON: 270235840 KRS 0000079907  
Konto: ING o/Bytom 58 1050 1230 1000 0023 5039 0619  
e-mail: [info@szpital1.bytom.pl](mailto:info@szpital1.bytom.pl) [www.szpital1.bytom.pl](http://www.szpital1.bytom.pl)  
ePUAP: /SZPITAL1BYTOM/skrytkaESP



Szp.Specj.Nr1/ZP/465/2021

Bytom, dnia 15.09.2021 r.

## DO WSZYSTKICH ODBIORCÓW S.W.Z.

Zgodnie z art. 135 ust. 1 i 2 ustawy prawo zamówień publicznych, z uwagi na wniesione do Zamawiającego pytania dotyczące przetargu ZP/09/2021, pn.: „Dostawa produktów leczniczych” Zamawiający przedkłada treść pytań oraz udzielony na nie odpowiedzi:

### Pytanie 1

W nawiązaniu do ww. Postępowania prosimy o udzielenie jednoznacznych, precyzyjnych, rzetelnych, wyjaśnień i odpowiedzi na zadane pytania. Zgodnie z wyrokiem KIO z dnia 4 czerwca 2020 r. (sygn. akt KIO 505/20) Zamawiający nie może pozostawiać pytań Wykonawcy bez merytorycznej odpowiedzi, tj. udzielać odpowiedzi: „Zgodnie z SIWZ (SWZ)”, ponieważ SWZ nie rozwiewa wątpliwości Wykonawcy i może prowadzić do złożenia nieważnej oferty. Zamawiający w każdym przypadku oświadczając "Zgodnie z SWZ", nie udzieli odpowiedzi na pytania, nie wyjaśni treści SWZ, a jedynie odsyła do niejednoznacznych zapisów SWZ. Obowiązkiem wykonawcy jest współdziałanie z zamawiającym polegające na zadawaniu pytań wyjaśniających treść SIWZ (SWZ) (wyrok SN z 5 czerwca 2014 r. sygn. akt CSK 626/13), analogicznym obowiązkiem zamawiającego jest udzielanie rzetelnych i precyzyjnych wyjaśnień.”

### Odpowiedz 1

Zamawiający informuje, iż udziela jednoznaczne, rzetelne i precyzyjne wyjaśnienia w odpowiedzi na zadawane pytania Wykonawców.

### Pytanie 2

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?

### Odpowiedz 2

Jeżeli wymagany przez Zamawiającego lek nie jest już produkowany, a nie ma innego leku równoważnego, którym można by było go zastąpić, nie należy takiego leku wyceniać oraz proszę zamieścić uwagę, że leku brak. Natomiast jeżeli jest tymczasowy brak produkcji danego leku, należy taki lek wycenić podając ostatnią cenę sprzedaż z uwagą: "tymczasowy brak leku". Informacje o wycofaniu, wstrzymaniu lub zakończonej produkcji proszę dołączyć w formie pisemnej (decyzje GIF, WIF, Producenta lub innych organów uprawnionych do wystawiania w/w decyzji).

### Pytanie 3

Czy zamawiający wyraża zgodę na zmianę wielkości opakowań? Proszę podać sposób przeliczenia – do 2 miejsc po przecinku czy do pełnego opakowania w górę ?

### Odpowiedz 3

Dopuszcza się składanie ofert na preparaty w innych opakowaniach jednostkowych (chyba że Zamawiający wymaga inaczej). Obowiązuje wtedy przeliczenie ilości preparatu do wartości sumarycznej podanej przez Zamawiającego (obowiązuje zaokrąglenie w górę z dokładnością do liczb całkowitych). Błędnie przeliczona ilość opakowań będzie podstawą do odrzucenia oferty i nie będzie korygowana przez Zamawiającego jako inna omyłka.

### Pytanie 4

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postaci proponowanych preparatów – tabletki na tabletki powlekane lub kapsułki lub drażetki i odwrotnie?

*Janina*

#### Odpowiedz 4

Kapsułki, drażetki i tabletki, jeśli nie określono specjalnych wymagań technologicznych, uznawane są za formy równoważne.

#### Pytanie 5

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postaci proponowanych preparatów – fiołki na ampułki lub ampulkostrzykawki i odwrotnie?

#### Odpowiedz 5

Jeżeli w opisie podano jako opakowanie ampulkę, to dopuszcza się zaproponowanie fiołki i odwrotnie.

#### Pytanie 6

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wielkości opakowań płynów, syropów, maści, kremów itp. celem zaproponowania oferty korzystniejszej cenowo (przeliczenie ilości opakowań miałyby miejsce w oparciu o mg, ml itp.)

#### Odpowiedz 6

Dopuszcza się składanie ofert na preparaty w innych opakowaniach jednostkowych (chyba że Zamawiający wymaga inaczej). Obowiązuje wtedy przeliczenie ilości preparatu do wartości sumarycznej podanej przez Zamawiającego (obowiązuje zaokrąglenie w górę z dokładnością do liczb całkowitych). Błędnie przeliczona ilość opakowań będzie podstawą do odrzucenia oferty i nie będzie korygowana przez Zamawiającego jako inna omyłka.

#### Pytanie 7

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)?

#### Odpowiedz 7

Dopuszcza się składanie ofert na preparaty w innych opakowaniach jednostkowych niż określone w SWZ (chyba że Zamawiający wymaga inaczej). Obowiązuje wtedy przeliczenie ilości preparatu do wartości sumarycznej podanej przez Zamawiającego (obowiązuje zaokrąglenie w górę z dokładnością do liczb całkowitych). Błędnie przeliczona ilość opakowań będzie podstawą do odrzucenia oferty i nie będzie korygowana przez Zamawiającego jako inna omyłka.

#### Pytanie 8

Czy Zamawiający dopuści wycenę produktów dostępnych na jednorazowe zezwolenie MZ ? W sytuacji jeśli aktualnie tylko takie produkty są dostępne na rynku.

#### Odpowiedz 8

Zamawiający dopuszcza.

#### Pytanie 9

Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający - w przypadku niezłożenia przez Wykonawcę przedmiotowych środków dowodowych lub gdy złożone przedmiotowe środki dowodowe okażą się niekompletne - wezwie do ich złożenia lub uzupełnienia w wyznaczonym terminie. Zamawiający nie określił jednoznacznie w SWZ i ogłoszeniu czy przewiduje możliwość uzupełnienia przedmiotowych środków dowodowych”.

#### Odpowiedz 9

Zgodnie z punktem VII.14 SWZ Zamawiający przewiduje możliwość uzupełnienia przedmiotowych środków dowodowych.

#### Pytanie 10

Czy Zamawiający zmieni określony w par. 1.6 termin dostaw „na ratunek” z 6 godzin na 12 godzin? Tak określony termin dostawy faworyzuje lokalnych dostawców i w praktyce wyklucza z udziału w postępowaniu tych, którzy są w stanie dostarczyć przedmiot zamówienia w cenach dużo niższych ale w terminie niewiele dłuższym (jak np. 12 godzin). W konsekwencji zapis ten narusza konkurencję oraz zasadę równego udziału stron w postępowaniu – co wynika choćby z Wyroku KIO z dnia 22 grudnia 2009 r. (KIO/UZP 1734/09): „Szeroko pojęte wymagania zamawiającego (w tym również dotyczące miejsca czy sposobu jego realizacji) składające się na opis przedmiotu zamówienia mogą naruszać konkurencję, o której stanowi art. 29 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych, nie tylko poprzez eliminację niektórych wykonawców z możliwości

zaoferowania swoich usług czy produktów, ale również w sposób nadmiernie utrudniający przygotowanie i złożenie korzystnej ekonomicznie i racjonalnej oferty. Postanowienia tego typu nie mogą wprowadzać wymogów, które różnicują sytuację wykonawców obecnych na rynku w sposób nadmierny, a nie uzasadniony racjonalnymi i obiektywnymi potrzebami zamawiającego, które dany opis przedmiotu zamówienia ma zaspokoić.”

#### **Odpowiedz 10**

Zamawiający nie wyraża zgody.

#### **Pytanie 11**

Czy Zamawiający zmieni wartość kar umownych określonych w par. 4 z 5% do wartości max 0,2%? Obecna kara umowna jest rażąco wygórowana. Wykonawca podnosi, że kara za opóźnienie w dostawie wskazana w par. 9.1 wynosi 0,1% wartości opóźnionej dostawy. Jeśli zatem Wykonawca nie dostarcza produktu, to Zamawiający winien naliczyć 0,1% za każdy dzień opóźnienia. Nie jest zatem jasne, kiedy Zamawiający naliczy 5%, a kiedy 0,1%, skoro chodzić będzie w istocie zawsze o opóźnienie w dostawie?

#### **Odpowiedz 11**

Zamawiający nie wyraża zgody.

#### **Pytanie 12**

Czy Zamawiający wydłuży termin załatwienia reklamacji określony w par. 8.1 do 3 dni roboczych od daty zgłoszenia reklamacji? Rozpatrzenie reklamacji – także ilościowej - wymaga uzyskania i analizy dokumentów spedycyjnych, a także kontaktu z kurierem, co nie jest możliwe w czasie 48 godzin.

#### **Odpowiedz 12**

Zamawiający nie wyraża zgody.

#### **Pytanie 13**

Czy Zamawiający wskaże minimalną wartość zamówienia, np. 80% wartości umowy? Obecne zapisy umowne, które nie wskazują minimalnej wartości są sprzeczne z art. 433 pkt. 4 ustawy PZP.

#### **Odpowiedz 13**

Dla każdego pakietu został określony minimalny procent oraz minimalna wartość brutto realizacji zakupu.

#### **Pytanie 14**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na przeliczenie łącznej ilości produktu leczniczego w Pakiecie 6 poz. 1-4 (Enoksaparyna sodowa) z postaci ampulkostrzykawkowej na wielodawkową postać Enoksaparyna sodowa 300mg/3ml x 1 fiol. w ilości 3 505 fiolek? Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dołączenie do każdej fiołki zestawu do podawania leku: 1 MiniSpike + 10 strzykawek tuberkulinowych?

#### **Odpowiedz 14**

Zamawiający wyraża zgodę na zaproponowanie 3 505 fiolek postaci wielodawkowej wraz z zestawem do podawania leku.

#### **Pytanie 15**

Do rozdziału XVI pkt 3 SWZ: 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 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.

#### **Odpowiedz 15**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę terminów dostawy.

#### **Pytanie 16**

Do §1 ust. 5 wzoru umowy: Wskazujemy, że zapisy §1 ust. 5 wzoru umowy są ogólne i nieprecyzyjne. 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. W związku z tym wnosimy o doprecyzowanie zapisów §1 ust. 5 umowy, w taki sposób aby były zgodne z zasadami określonymi w ustawie z dnia 11 września 2019 r. (Dz. U. 2019 r., poz.2019 ze zm.), a w szczególności przepisami art. 99 ust.1 (nakazującym precyzyjne opisywanie przedmiotu zamówienia), art.433 pkt 1 (nakazującym wskazanie minimalnej wartości lub wielkości świadczenia), art. 454 ust.2 pkt 3 (zakazującym istotnych zmian umowy jeśli zmiana w sposób znaczny rozszerza albo zmniejsza zakres świadczeń i zobowiązań wynikający z umowy) oraz

*Louca*

art. 455 ust.1 pkt 1 (dopuszczającym zmiany umowy wyłącznie po spełnieniu warunków wskazanych w ustawie Pzp).

#### **Odpowiedz 16**

Zgodnie z załącznikiem nr 15 i 16 do SWZ ( wzór umowy) § 1 pkt 3.

#### **Pytanie 17**

Do §2 ust. 1 wzoru umowy: Czy Zamawiający odstąpi od wymogu wystawiania 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 numer serii czy data ważności dostarczonego przedmiotu umowy.

#### **Odpowiedz 17**

Zamawiający nie wyraża zgody.

#### **Pytanie 18**

Do §2 ust. 1 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę §2 ust. 1 wzoru umowy dotyczącego sposobu płatności, poprzez wykreślenie zapisu o fakturach zbiorczych wystawianych miesięcznie i zastąpienie go zapisem umożliwiającymi wystawianie i dostarczanie faktur 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. art. 8a ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych (Dz.U. z 2013 r. poz. 403 ze zm.), 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 możliwość posługiwania się konstrukcją faktur zbiorczych. Niezależnie od powyższego, zgodnie z art. 8a ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych „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 §2 ust. 1 wzoru umowy dotknięty jest nieważnością

#### **Odpowiedz 18**

Zamawiający nie wyraża zgody.

#### **Pytanie 19**

Do §4 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie postanowień §4 wzoru umowy. Z zakresu powoływanego wyżej postanowienia w żaden sposób nie wynika, że okoliczności te miałyby być w jakikolwiek sposób zawinione przez Wykonawcę lub chociażby miałyby jakikolwiek związek z podejmowanymi przez niego czynnościami. Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności, a co za tym idzie, nie powinien zostać karany za brak lub niedostępność leku, gdyż są to sytuacje pozostające poza jego jakimkolwiek wpływem. Zgodnie z art. 483 §1 Kodeksu Cywilnego, kara umowna służy naprawieniu szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania i na tę okoliczność została przez Zamawiającego przewidziana w §9. Nie jest zatem uprawnionym, zastrzeżenie przez Zamawiającego kary umownej za okoliczności leżące po stronie innych podmiotów, nie dające się przewidzieć.

#### **Odpowiedz 19**

Zamawiający nie wyraża zgody.

#### **Pytanie 20**

Do §7 wzoru umowy: Skoro Zamawiający przewiduje dostawy sukcesywne, zgodne z bieżącym zapotrzebowaniem, czyli nie przewiduje konieczności dłuższego przechowywania zamówionych produktów w magazynie apteki szpitalnej, to dlaczego wyznacza warunek aż 24-miesięcznego okresu ważności zamówionych towarów? Wskazujemy przy tym, że zgodnie z Prawem farmaceutycznym produkty lecznicze do ostatniego dnia terminu ważności są pełnowartościowe i dopuszczone do obrotu. W związku z powyższym prosimy o skrócenie obowiązującego terminu ważności do 12 miesięcy i dopisanie do §7 projektu umowy następującej treści: "Dostawy produktów z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę na nie musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego."



### Odpowiedz 20

Zamawiający nie wyraża zgody.

### Pytanie 21

Do §10 ust. 5 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z projektu umowy zapisów §10 ust. 5 jako niezgodnych z normami współzycia 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.

### Odpowiedz 21

Zamawiający nie wyraża zgody.

### Pytanie 22

Do §1 ust. 5 wzoru umowy: Wskazujemy, że zapisy §1 ust. 5 wzoru umowy są ogólne i nieprecyzyjne. 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. W związku z tym wnosimy o doprecyzowanie zapisów §1 ust. 5 umowy, w taki sposób aby były zgodne z zasadami określonymi w ustawie z dnia 11 września 2019 r. (Dz. U. 2019 r., poz.2019 ze zm.), a w szczególności przepisami art. 99 ust.1 (nakazującym precyzyjne opisywanie przedmiotu zamówienia), art.433 pkt 1 (nakazującym wskazanie minimalnej wartości lub wielkości świadczenia), art. 454 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).

### Odpowiedz 22

Zgodnie z załącznikiem nr 15 i 16 do SWZ ( wzór umowy) § 1 pkt 3.

### Pytanie 23

Do §4 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie postanowień §4 wzoru umowy. Z zakresu powoływanego wyżej postanowienia w żaden sposób nie wynika, że okoliczności te miałyby być w jakikolwiek sposób zawinione przez Wykonawcę lub chociażby miałyby jakikolwiek związek z podejmowanymi przez niego czynnościami. Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności, a co za tym idzie, nie powinien zostać karany za brak lub niedostępność leku, gdyż są to sytuacje pozostające poza jego jakimkolwiek wpływem. Zgodnie z art. 483 §1 Kodeksu Cywilnego, kara umowna służy naprawieniu szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania i na tę okoliczność została przez Zamawiającego przewidziana w §9. Nie jest zatem uprawnionym, zastrzeżenie przez Zamawiającego kary umownej za okoliczności leżące po stronie innych podmiotów, nie dające się przewidzieć.

### Odpowiedz 23

Zamawiający nie wyraża zgody.

### Pytanie 24

Do §7 wzoru umowy: Skoro Zamawiający przewiduje dostawy sukcesywne, zgodne z bieżącym zapotrzebowaniem, czyli nie przewiduje konieczności dłuższego przechowywania zamówionych produktów w magazynie apteki szpitalnej, to dlaczego wyznacza warunek 12-miesięcznego okresu ważności zamówionych towarów? Wskazujemy przy tym, że zgodnie z Prawem farmaceutycznym produkty lecznicze do ostatniego dnia terminu ważności są pełnowartościowe i dopuszczone do obrotu. W związku z powyższym prosimy o dopisanie do §7 projektu umowy następującej treści: "Dostawy produktów z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę na nie musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego."

### Odpowiedz 24

Zamawiający nie wyraża zgody.



**Pytanie 25**

Do §10 ust. 5 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z projektu umowy zapisów §10 ust. 5 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.

**Odpowiedz 25**

Zamawiający nie wyraża zgody.

p.o. D Y R E K T O R  
SZPITALA SPECJALISTYCZNEGO NR 1  
w Bytomiu

*Kinga Wieczorek*  
mgr Kinga Wieczorek

Do wiadomości:

- <https://platformazakupowa.pl/transakcja/505344>

- a/a

Sporządziła: Wioletta Klita