



Wojewódzki Szpital Specjalistyczny
im. J. Gromkowskiego we Wrocławiu

Wrocław, dnia 27.09.2023 r.

Uczestnicy postępowania

dotyczy: PN 77/23 DOSTAWA LEKÓW STOSOWANYCH W PROGRAMACH LEKOWYCH – Teryflunomid

Działając na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (TJ Dz.U. z 2023r. poz. 1605 ze zm; zwana dalej: PZP), Zamawiający przekazuje poniżej treść pytań, które wpłynęły do Zamawiającego wraz z wyjaśnieniami:

Pytania do warunków umowy:

Pytanie nr 1:

Do pkt 22.2 warunków umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę progu uprawniającego do zmiany wynagrodzenia w przypadku, gdy z komunikatów Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego ogłaszanych po zawarciu umowy i dotyczących dwóch następujących po sobie kwartałów wynika, że suma ogłaszanych wartości zmian cen towarów i usług konsumpcyjnych wynosi więcej niż 5%?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 2:

Do pkt 33.1 lit. a) warunków umowy: Prosimy o modyfikację treści 33.1 lit. a) warunków umowy, poprzez skonkretyzowanie granicznych wartości dla poszczególnych pozycji asortymentowych, jakie Zamawiający zamierza zrealizować, np. poprzez podanie, że zmiany ilości produktów określonych w formularzu asortymentowo – 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 33.1 lit. a) warunków umowy jest na tyle ogólna i nieprecyzyjna, że na jej podstawie wykonawcy nie są w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia w zakresie jego poszczególnych pozycji asortymentowych, a tym samym nie są w stanie 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. Prawo zamówień publicznych (PZP) powyższy zapis należy uznać jako postanowienie abuzywne, w sposób rażąco naruszające równowagę stron i dając Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia, w szczególności poprzez każdorazowe dowolne ograniczenia wielkości zamówienia w zakresie poszczególnych

• zdrowie • profesjonalizm • nowoczesność • zdrowie • profesjonalizm • nowoczesność • zdrowie • profesjonalizm • nowoczesność •

ul. Koszarowa 5, 51-149 Wrocław

NIP: 895-16-31-106 | Regon: 000290469

Sekretariat: 71 395 74 26 | fax 71 326 06 22

Centrala tel.: 71 326 13 25

sekretariat@szpital.wroc.pl

www.szpital.wroc.pl



**DOLNY
ŚLĄSK**



Wojewódzki Szpital Specjalistyczny

im. J. Gromkowskiego we Wrocławiu

pozycji asortymentowych. Skoro bowiem, treść przywołanego 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, zgodnie z regulacją 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 wskazane przez ustawodawcę 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 wyżej wymienionych warunków, Zamawiający szczególnie zaniedbał obowiązek ustalenia górnej granicy wprowadzonego prawa opcji, pozostawiając w tym zakresie sobie (i tylko sobie) zupełną dowolność. Biorąc więc pod uwagę dosadne brzmienie ust. 2 (art. 441 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, a Wykonawca nie będzie miał żadnego obowiązku zrealizowania jej.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 3:

Do pkt 33.1 lit. b) warunków umowy: Analogicznie do argumentacji przedstawionej wyżej, prosimy o modyfikację treści pkt 33.1 lit. b) poprzez skonkretyzowanie, że podana graniczna wielkość opcji (50%) odnosi się do poszczególnych pozycji asortymentowych, jakie Zamawiający zamierza zrealizować, co oznaczało będzie, że każdy z określonych w formularzu asortymentowo – cenowym produktów może zostać zamówiony przez Zamawiającego w ilości maksymalnie o 50% większej niż pierwotnie zakładano. Zastrzeżenie bowiem prawa opcji jako w aktualnym brzmieniu jako „zwiększenia w okresie realizacji umowy ilości zamawianego przedmiotu zamówienia, 50% w stosunku do ilości stanowiących przedmiot zamówienia podstawowego” w praktyce oznaczać może, że jedne z wycenianych pozycji mogą nie ulec zwiększeniu wcale, natomiast inne o niczym nieograniczoną ilość uwarukowaną jedynie granicą wynoszącą „50% maksymalnej wartości umowy brutto” i jako takie są nieprecyzyjne i naruszają art. 441 ust. 1 oraz ust. 2 PZP.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

• zdrowie • profesjonalizm • nowoczesność • zdrowie • profesjonalizm • nowoczesność • zdrowie • profesjonalizm • nowoczesność •

ul. Koszarowa 5, 51-149 Wrocław

NIP: 895-16-31-106 | Regon: 000290469

Sekretariat: 71 395 74 26 | fax 71 326 06 22

Centrala tel.: 71 326 13 25

sekretariat@szpital.wroc.pl

www.szpital.wroc.pl





Wojewódzki Szpital Specjalistyczny
im. J. Gromkowskiego we Wrocławiu

Pytanie nr 4:

Do pkt 33.1 lit. c) warunków umowy: Prosimy o usunięcie z wzoru umowy treści pkt 33.1 lit. c) w całości i poprzestanie na klauzuli zawartej w pkt 33.1 lit. g), która w naszej opinii zabezpiecza interesy Zamawiającego oraz Pacjentów w razie przejściowy brak produktu, zakończenie produkcji lub wycofanie z rynku produktu będącego przedmiotem zamówienia z przyczyn, które nie leżą po stronie Zamawiającego. Treść pkt 33.1 lit. c) wzoru umowy w sposób nieuprawniony umożliwia Zamawiającemu dokonywania dowolnych podmian przedmiotu umowy na inny czyniąc tym samym treść oferty Wykonawcy, a tym samym umowy – blankietową. Przypominamy, że Wykonawcy składają oferty przetargowe o ściśle określonej treści, która w toku realizacji umowy może ulec zmianie w wyjątkowych sytuacjach (np. w przypadku określonym w pkt 33.1 lit. g). Praktyka zatem zaprezentowana w pkt 33.1 lit. c) jest absolutnie niedopuszczalna.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie nr 5:

Do pkt 33.1 lit. h) warunków umowy: Analogicznie do treści pkt 25 prosimy o dookreślenie, że granicznym terminem o jaki ulec może przedłużenie okresu obowiązywania umowy będą 3 miesiące.

Odpowiedź:

Zgodnie z Warunkami Umownymi – patrz pkt 11

Sporządziła: Agnieszka Bolewska

• zdrowie • profesjonalizm • nowoczesność • zdrowie • profesjonalizm • nowoczesność • zdrowie • profesjonalizm • nowoczesność •

ul. Koszarowa 5, 51-149 Wrocław

NIP: 895-16-31-106 | Regon: 000290469

Sekretariat: 71 395 74 26 | fax 71 326 06 22

Centrala tel.: 71 326 13 25

sekretariat@szpital.wroc.pl

www.szpital.wroc.pl



**DOLNY
ŚLĄSK**