



Nr sprawy 31/2025

Olsztyn, dn. 3 listopada 2025 r.

Wszyscy uczestnicy postępowania

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, którego przedmiotem zamówienia jest:

Dostawa leków stosowanych w leczeniu tętniczego nadciśnienia płucnego (TNP) Program lekowy

Na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz.U. 2024 poz. 1320 z późn. zm.), Zamawiający udziela odpowiedzi na pytania zadane przez uczestników postępowania.

PYTANIA I ODPOWIEDZI

1. Dotyczy zapisów umowy

Proszę o potwierdzenie, że w razie wystąpienia okoliczności takich jak: wstrzymanie lub wycofanie produktu leczniczego z obrotu decyzją Głównego Inspektora Farmaceutycznego oraz zaprzestanie produkcji, skutkujących uniemożliwieniem realizacji umowy przez Wykonawcę, przy jednoczesnym udokumentowanym braku możliwości dostarczenia przez Wykonawcę towaru równoważnego/odpowiednika nastąpi rozwiązanie umowy za porozumieniem stron z uwagi na niemożność spełnienia świadczenia zgodnie z przepisami KC?

Zaoferowanie produktu zamiennego jest możliwe tylko w sytuacji posiadania przez wykonawcę produktu leczniczego zamiennego danego producenta, do którego obrotu jest upoważniony na podstawie koncesji, jako hurtownia farmaceutyczna. Niemożliwy i niezgodny z obowiązującymi przepisami prawa jest obrót produktami leczniczymi, na które wykonawca nie posiada koncesji.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że w przypadku braku możliwości realizacji dostawy zaoferowanego produktu leczniczego z przyczyn niezależnych od Wykonawcy, takich jak: wstrzymanie lub wycofanie produktu z obrotu decyzją właściwego organu, zaprzestanie jego produkcji lub trwały brak na rynku – Wykonawca jest zobowiązany:

1. w przypadku posiadania statusu hurtowni farmaceutycznej – po uzgodnieniu z Kierownikiem Apteki Szpitalnej proponować produkt równoważny (zamienny) o tej samej nazwie międzynarodowej, dawce, postaci i zbliżonym opakowaniu, w cenie nie wyższej niż cena przetargowa;
2. w przypadku, gdy Wykonawca nie jest uprawniony do obrotu innymi produktami leczniczymi (np. producent) – niezwłocznie poinformować Zamawiającego o zaistniałej sytuacji i udokumentować brak możliwości realizacji świadczenia; w takim przypadku Strony mogą rozwiązać umowę w części dotyczącej danego produktu za porozumieniem stron z uwagi na niemożność wykonania świadczenia zgodnie z art. 495 § 1 Kodeksu cywilnego.

Zamawiający informuje, że dokonuje zmiany ww. zapisów w dokumentacji przetargowej, tj.:

SWZ – rozdział III ust. 6;

Załącznik Nr 9 Projektowane postanowienia umowy - § 2 ust. 5.

Jedz – Krótki opis pkt 6.

Ogłoszenie o zamówieniu – pkt 2.1. Procedura – Opis pkt 6.

Było:

„W trakcie obwiązywania umowy, w przypadku braku zaoferowanego preparatu na rynku dostawca jest zobowiązany do zastąpienia go lekiem zamiennym w cenie nie wyższej niż przetargowa - po konsultacji z kierownikiem Apteki Szpitalnej”

Jest:

W trakcie obwiązywania umowy, w przypadku braku zaoferowanego preparatu na rynku dostawca jest zobowiązany:

w przypadku posiadania statusu hurtowni farmaceutycznej – po uzgodnieniu z Kierownikiem Apteki Szpitalnej zaproponować produkt równoważny (zamienny) o tej samej nazwie międzynarodowej, dawce, postaci i zbliżonym opakowaniu, w cenie nie wyższej niż cena przetargowa;

w przypadku, gdy Wykonawca nie jest uprawniony do obrotu innymi produktami leczniczymi (np. producent) – niezwłocznie poinformować Zamawiającego o zaistniałej sytuacji i udokumentować brak możliwości realizacji świadczenia; w takim przypadku Strony mogą rozwiązać umowę w części dotyczącej danego produktu za porozumieniem stron z uwagi na niemożność wykonania świadczenia zgodnie z art. 495 § 1 Kodeksu cywilnego.

Uzasadnienie zmiany:

Zmiana ma na celu doprecyzowanie zapisów przedstawionych w dokumentacji przetargowej, w tym umowy w sposób zgodny z przepisami ustawy z dnia 6 września 2001 r. – Prawo farmaceutyczne, które różnicują uprawnienia w zakresie obrotu produktami leczniczymi pomiędzy producentami a hurtowniami farmaceutycznymi. Zmiana nie wpływa na zakres, wartość ani przedmiot zamówienia, a jedynie precyzuje sposób postępowania w przypadku obiektywnej niemożności dostawy leku. Zmiana nie narusza zasad równego traktowania wykonawców, o których mowa w art. 16 ustawy Pzp, gdyż uwzględnia obiektywne różnice wynikające z obowiązujących przepisów prawa.

Dokonana zmiana nie wpływa na treść ofert ani sposób ich przygotowania, w związku z czym termin składania ofert pozostaje bez zmian.

2. Dotyczy § 6 ust. 1 pkt. 4) wzoru umowy – kary umowne

Czy Zamawiający zgodzi się w § 6 ust. 1 pkt. 4) wzoru umowy na zmianę kary umownej wynoszącej 10 % wartości brutto Umowy określonej w § 4 ust. 1 umowy, na karę wynoszącą 10% wartość brutto niezrealizowanej wartości umowy?

Mając na uwadze wytyczne UZP i wypracowane stanowisko KIO w którym określając wysokość kar umownych, Zamawiający powinien kierować się zdrowym rozsądkiem. Zbyt restrykcyjne kary umowne w połączeniu z wynikającą z ustawy o finansach publicznych koniecznością ich dochodzenia przez zamawiającego może prowadzić nie tylko do negatywnych konsekwencji dla wykonawcy, ale być powodem niemożności zrealizowania zamówienia. Powyższy zapis w brzmieniu przewidującym karę umowną zamówienia również prawidłowo zrealizowanego pozostaje w sprzeczności funkcją kary umownej określonej przez przepisy kodeksu cywilnego.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody i wymaga złożenia oferty zgodnie z SWZ.

Informacja przeznaczona do publikacji na stronie Zamawiającego:

https://platformazakupowa.pl/pn/usk_olsztyn/proceedings