

COZL/DZP/AW/3411/PN-45/22

Lublin, dnia 13.05.2022 r.

Do wszystkich wykonawców

Dotyczy postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na :

**„Dostawa antybiotyków, leków przeciwgrzybiczych, dapaglifozinu, żelu do badań endoskopowych oraz leków onkologicznych na potrzeby COZL „  
(COZL/DZP/AW/3411/PN-45/22)**

I. Działając w oparciu o zapisy art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129) informuję, że w niniejszym postępowaniu wpłynęły następujące zapytania:

I.

#### Pytanie nr 1

Czy w celu miarkowania kar umownych Zamawiający dokona modyfikacji projektu przyszłej umowy w zakresie zapisów par. 6 pkt. 1:

Strony ustalają, że w razie niewykonania lub nienależytego wykonania umowy Zamawiający może żądać od Wykonawcy kar umownych:

- w przypadku zwłoki w dostawie produktów leczniczych lub w przypadku dostarczenia produktów leczniczych niezgodnie ze złożonym przez Zamawiającego zamówieniem w terminie określonym w § 4 ust. 2 pkt 1) w wysokości **0,5%** wartości brutto danej części dostawy (złożonego zamówienia) za każdy dzień zwłoki, **jednak nie więcej niż 10% wartości brutto danej części dostawy;**
- w przypadku zwłoki w dostawie produktów leczniczych lub w przypadku dostarczenia produktów leczniczych niezgodnie ze złożonym przez Zamawiającego zamówieniem w terminie określonym § 4 ust. 2 pkt 2) w wysokości **0,5%** wartości brutto danej części dostawy (złożonego zamówienia) za każdą godzinę zwłoki, **jednak nie więcej niż 10% wartości brutto danej części dostawy;**
- w razie rozwiązania umowy w trybie § 7 ust. 3 przez Zamawiającego, Wykonawca zapłaci karę umowną w wysokości 10 % wartości **niezrealizowanej części** wynagrodzenia Wykonawcy brutto określonego w § 2 ust. 1;

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

#### Pytanie nr 2

Czy Zamawiający uzupełni projekt umowy o zapis, że na podstawie art. 106n ust. 1 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług udziela Wykonawcy zgody na wystawianie i przysyłanie faktur, duplikatów faktur oraz ich korekt, a także not obciążeniowych i not korygujących w formacie pliku elektronicznego PDF na wskazany przez siebie adres poczty e-mail, ze wskazanych w umowie adresów poczty e-mail Wykonawcy?

**Odpowiedź:** Zamawiający wyraża zgodę.

STARSZY SPECJALISTA  
DZIAŁU ZAMOWIEŃ PUBLICZNYCH  
Centrum Onkologii Ziemi Lubelskiej  
im. Św. Jana z Dukli

mgr Agnieszka Wąsiewicz



System  
zarządzania  
ISO 9001:2015

www.tuv.com  
ID 9108634579

### Pytanie nr 3

W celu zapewnienia równego traktowania Stron i umożliwienia Wykonawcy sprawdzenia zasadności reklamacji wnosimy o wprowadzenie w § 5 ust. 2 projektu umowy 5 dniowego terminu na rozpatrzenie reklamacji.

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

## II.

### Pytanie nr 4

Pakiet 6, Pozycja 6: Czy Zamawiający wymaga, aby Cefazolin 1g zgodnie z ChPL produktu leczniczego posiadał rejestrację do przechowywania także w temperaturze powyżej 25 stopni Celsjusza?

**Odpowiedź:** Zmiana załącznika nr 2.6 Kosztorys ofertowy – Część 6 – Antybiotyki poz. 6 - Strony zamienne w załączeniu.

### Pytanie nr 5

Pakiet 6, Pozycja 23: Czy zamawiający wymaga, aby zgodnie z Charakterystyką Produktu Leczniczego Metronidazole 0,5% był dostępny zarówno w postaci roztworu do wstrzykiwań jak i infuzji?

**Odpowiedź:** Zmiana załącznika nr 2.6 Kosztorys ofertowy – Część 6 – Antybiotyki poz. 23 - Strony zamienne w załączeniu.

### Pytanie nr 6

Pakiet 6, Pozycja 38: Czy Zamawiający wymaga, aby Ceftazydym zachowywał po rozpuszczeniu trwałość przez 24 godz. w temp. 2-8°C?

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza, ale nie wymaga.

### Pytanie nr 7

Pakiet 6, Pozycja 38: Czy Zamawiający wymaga, aby zaoferowany Ceftazydym 1g był w postaci proszku do sporządzania roztworu do wstrzykiwań domięśniowych, dożylnych i infuzji?

**Odpowiedź:** Zmiana załącznika nr 2.6 Kosztorys ofertowy – Część 6 – Antybiotyki poz. 38 - Strony zamienne w załączeniu.

### Pytanie nr 8

Pakiet 6, Pozycja 39: Czy Zamawiający wymaga aby wyceniony Cefuroksym (w formie iniekcyjnej 0,75g i 1,5g oraz w formach tabletkowych 0,25g i 0,5g) pochodził do tego samego producenta, aby uniknąć możliwych interakcji przy przejściu z formy iniekcyjnej na tabletkową?

**Odpowiedź:** Zamawiający informuje, iż ta sama forma podania leku powinna pochodzić od tego samego producenta.

### Pytanie nr 9

Pakiet 6, Pozycja 39: Czy zamawiający wymaga, aby cefuroksym sodowy 1500 zgodnie z ChPL wykazywał zgodność z wymienionymi niżej płynami infuzyjnymi, z którymi działanie jest zachowane do 24 godzin w temperaturze pokojowej: -0,9% w/v roztwór chlorku sodu -0,9% w/v roztwór chlorku sodu -5% roztwór glukozy do wstrzykiwań -0,18% w/v roztwór chlorku sodu z 4% roztworem glukozy do wstrzykiwań -5% roztwór glukozy i 0,9% roztwór chlorku sodu do wstrzykiwań -5% roztwór glukozy i 0,45% roztwór chlorku sodu do wstrzykiwań -5% roztwór glukozy i 0,225% roztwór chlorku sodu do wstrzykiwań -10% roztwór glukozy do wstrzykiwań -10% roztwór cukru inwertowanego w wodzie do wstrzykiwań -roztwór Ringera do wstrzykiwań -mleczanowy roztwór Ringera do wstrzykiwań -mleczan sodu do wstrzykiwań (M/6) -wieloskładnikowy roztwór mleczanu sodu do wstrzykiwań (roztwór Hartmanna).

**Odpowiedź:** Zmiana załącznika nr 2.6 Kosztorys ofertowy – Część 6 – Antybiotyki poz. 39 - Strony zamienne w załączeniu.

**Pytanie nr 10**

Pakiet 6, Pozycja 39: Czy zamawiający wymaga, aby zgodnie z ChPL istniała możliwość podania leku w dawce 1,5 g drogą domięśniową, dożylnie i infuzji?

**Odpowiedź:** Zmiana załącznika nr 2.6 Kosztorys ofertowy – Część 6 – Antybiotyki poz. 39 - Strony zamienne w załączeniu.

**Pytanie nr 11**

Pakiet 6, Pozycja 39: Czy zamawiający wymaga aby, zgodnie z ChPL cefuroksym 1,5g wykazywał zgodność z metronidazolem (500mg/100ml) i działanie obu składników utrzymywało się do 24 godzin w temperaturze poniżej 250 C?

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza, ale nie wymaga.

**III.****Pytanie nr 12**

Czy w części 5 poz.7 Flucytozyna 10mg/1ml fl 250ml a 5 szt w związku z zakończeniem produkcji leku, Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie bądź umieszczenie adnotacji pod pakietem o braku dostępności w sprzedaży ?

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza umieszczenie informacji o zakończeniu produkcji.

**Pytanie nr 13**

Czy w części 6 poz. 43 Cefadroxył 1g kaps w związku z zakończeniem produkcji leku, Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie bądź umieszczenie adnotacji pod pakietem o braku dostępności w sprzedaży ?

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza umieszczenie informacji o zakończeniu produkcji.

Pytania do wzoru umowy załącznik nr 3.1 – dotyczy części 1, 10, 11,12:

**Pytanie nr 14**

Do §4 ust. 1 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z wzoru umowy obowiązku ustanowionego treścią §4 ust. 1 polegającego na rozładunku asortymentu w miejsca wskazane przez Zamawiającego.

Mając na uwadze treść art. 86 ust. 1 ustawy Prawo farmaceutyczne, zgodnie z którym to przepisem, apteka jest placówką ochrony zdrowia publicznego, w której osoby uprawnione świadczą w szczególności usługi farmaceutyczne, a zatem należałoby wywodzić, że do przebywania i wykonywania czynności w pomieszczeniu apteki uprawniony jest wyłącznie ograniczony krąg osób, tj. przede wszystkim ograniczony do farmaceutów oraz techników farmaceutycznych, zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie postanowienia §4 ust. 1 wzoru umowy.

Ponadto mając na uwadze zastrzeżony w art. 99 ust. 1 ustawy Prawo Zamówień Publicznych przepis, zgodnie z którym przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, natomiast zaproponowany przez zamawiającego zapis umowny wyklucza po stronie wykonawcy możliwość przeprowadzenia dokładnej kalkulacji i oszacowania kosztów, skoro:

- to od zamawiającego, a właściwie od wolumenu składanych przez niego zamówień, na który przecież wykonawca nie ma wpływu, wynikać będzie zakres wymaganych po stronie wykonawcy czynności;
- na podstawie tak sformułowanego postanowienia brak jest możliwości oszacowania odległości punktu wyładunku zamówienia ze środka transportu do pomieszczenia apteki szpitalnej;
- w konsekwencji zaś, na podstawie tak sformułowanego postanowienia brak jest możliwości

oszacowania czasu, który konieczny będzie na dokonanie danej dostawy, a zatem oszacowania usługi,  
zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie postanowienia §4 ust. 1 wzoru umowy, ewentualnie zaś jego dookreślenia poprzez uszczegółowienie opisu przedmiotu zamówienia w zakresie usługi polegającej na rozmieszczeniu przedmiotu dostawy na półkach w aptece szpitalnej Zamawiającego, w tym poprzez wskazanie odległości pomiędzy miejscem rozładunku a miejscem usytuowania apteki szpitalnej, metrażu apteki szpitalnej, wysokości półek w aptece szpitalnej itp., tak aby możliwa była wycena kosztów omawianej usługi.

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

#### **Pytanie nr 15**

Do treści §5 ust. 1 wzoru umowy. Ze względu na konieczność redystrybucji zwróconego leku prosimy o zmianę wymogu wskazanego w zdaniu przedostatnim w §5 ust. 1 wzoru umowy, poprzez następujący zapis: "Zamawiający zastrzega sobie możliwość zwrotu produktu leczniczego na 90 dni przed upływem terminu ważności."

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

#### **Pytanie nr 16**

Do treści §6 ust. 1 lit. b) wzoru umowy. Prosimy o obniżenie wysokości kary zastrzeżonej na wypadek opóźnienia w dostawie produktów leczniczych lub w przypadku dostarczenia produktów leczniczych niezgodnie ze złożonym przez Zamawiającego zamówieniem, kara w wysokości 0,05% wartości brutto niezrealizowanej części dostawy (złożonego zamówienia), za każdą godzinę zwłoki."

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

#### **Pytanie nr 17**

Do treści §6 ust. 1 lit. c) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie kary zastrzeżonej na wypadek rozwiązania umowy w trybie natychmiastowym do wysokości 10% wartości brutto niezrealizowanej części przedmiotu umowy?

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

#### **Pytanie nr 18**

Do treści §6 ust. 2 oraz 4 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę §6 ust. 2 Umowy o treści: „Zamawiający uprawniony jest do zakupu towaru u Wykonawcy Zastępczego na wyłączny koszt i ryzyko Wykonawcy. Wykonawca pokryje wszelkie koszty związane z wykonaniem zakupu zastępczego w tym również niezbędne koszty związane z transportem.” na zdanie następujące: „Różnicą w cenie zakupu interwencyjnego partii asortymentu, którego dotyczy zwłoka, Kupujący obciąży Sprzedawcę” Wykonawca wyjaśnia, że wyżej wskazane postanowienie pozostaje niezgodne z przepisami prawa, z utrwaloną doktryną i judykaturą. Zamawiający zastrzega sobie bowiem prawo do obciążenia Sprzedawcy pełnymi kosztami zakupu interwencyjnego, co w konsekwencji prowadzi do wypaczenia jego ustawowego uprawnienia. Przepis art. 479 k.c. uprawnia wierzyciela, w razie zwłoki dłużnika do nabycia na jego rzecz rzeczy tego samego gatunku, jednak z zastrzeżeniem, że „wierzyciel może żądać zwrotu kosztów nabycia zastępczego od dłużnika, a zarazem nie jest uprawniony do zapłaty dłużnikowi swojego świadczenia, prowadziłyby do niesłusznego wzbogacenia tego wierzyciela.” (Kodeks cywilny, Komentarz, J.M. Kondek, red. K. Osajda, 2021 r.). Powyższe konsekwentnie potwierdza judykatura- Sąd Apelacyjny w wyroku z dnia 5 sierpnia 2016 r., sygn. akt: I ACa 322/16 wskazał, że: „Jeżeli nabycie rzeczy wynika z umowy wzajemnej, to po zrealizowaniu go przez wierzyciela, obowiązek dłużnika dotyczy kosztów nabycia, pomniejszonych o cenę, do której uregulowania zobowiązany

byłby wierzyciel. Sąd Apelacyjny w Krakowie w kolejnym wyroku podsumował, że „Roszczenie o zapłatę kosztów, o jakich mowa w art. 479 KC, ma charakter odszkodowawczy. Odliczenie zaś od kosztów zakupu zastępczego ceny uzgodnionej między stronami stanowi uwzględnienie zasady compensatio lucri cum damno, gdyż stanowi uwzględnienie tego, co wierzyciel zaoszczędził nie świadcząc stronie pozwanej.” (wyrok z dnia 19 lutego 2020 r., sygn. akt: I AGa 29/19). Mając na uwadze powyższe, w celu wyeliminowania ryzyka nieważności (z uwagi na wprowadzenie do umowy niezgodnego z przepisami prawa postanowienia), Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę ww. zapisu jak powyżej.

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytania do wzoru umowy załącznik nr 3.2 – dotyczy części 2:

#### **Pytanie nr 19**

Do §4 ust. 1 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z wzoru umowy obowiązku ustanowionego treścią §4 ust. 1 polegającego na rozładunku asortymentu w miejsca wskazane przez Zamawiającego.

Mając na uwadze treść art. 86 ust. 1 ustawy Prawo farmaceutyczne, zgodnie z którym to przepisem, apteka jest placówką ochrony zdrowia publicznego, w której osoby uprawnione świadczą w szczególności usługi farmaceutyczne, a zatem należałoby wywodzić, że do przebywania i wykonywania czynności w pomieszczeniu apteki uprawniony jest wyłącznie ograniczony krąg osób, tj. przede wszystkim ograniczony do farmaceutów oraz techników farmaceutycznych, zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie postanowienia §4 ust. 1 wzoru umowy.

Ponadto mając na uwadze zastrzeżony w art. 99 ust. 1 ustawy Prawo Zamówień Publicznych przepis, zgodnie z którym przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, natomiast zaproponowany przez zamawiającego zapis umowny wyklucza po stronie wykonawcy możliwość przeprowadzenia dokładnej kalkulacji i oszacowania kosztów, skoro:

- to od zamawiającego, a właściwie od wolumenu składanych przez niego zamówień, na który przecież wykonawca nie ma wpływu, wynikać będzie zakres wymaganych po stronie wykonawcy czynności;

- na podstawie tak sformułowanego postanowienia brak jest możliwości oszacowania odległości punktu wyładunku zamówienia ze środka transportu do pomieszczenia apteki szpitalnej;

- w konsekwencji zaś, na podstawie tak sformułowanego postanowienia brak jest możliwości oszacowania czasu, który konieczny będzie na dokonanie danej dostawy, a zatem oszacowania usługi,

zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie postanowienia §4 ust. 1 wzoru umowy, ewentualnie zaś jego dookreślenia poprzez uszczegółowienie opisu przedmiotu zamówienia w zakresie usługi polegającej na rozmieszczeniu przedmiotu dostawy na półkach w aptece szpitalnej Zamawiającego, w tym poprzez wskazanie odległości pomiędzy miejscem rozładunku a miejscem usytuowania apteki szpitalnej, metrażu apteki szpitalnej, wysokości półek w aptece szpitalnej itp., tak aby możliwa była wycena kosztów omawianej usługi.

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

#### **Pytanie nr 20**

Do treści §5 ust. 1 wzoru umowy. Ze względu na konieczność redystrybucji zwróconego leku prosimy o zmianę wymogu wskazanego w zdaniu przedostatnim w §5 ust. 1 wzoru umowy,

poprzez następujący zapis: "Zamawiający zastrzega sobie możliwość zwrotu produktu leczniczego na 90 dni przed upływem terminu ważności."

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

#### **Pytanie nr 21**

Do treści §6 ust. 1 lit. a) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wymiaru kary umownej za opóźnienie w realizacji dostawy zwykłej lub za dostawę niezgodną z zamówieniem do wysokości 0,5% wartości brutto niedostarczonego towaru za każdy dzień zwłoki?

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

#### **Pytanie nr 22**

Do treści §6 ust. 1 lit. b) i c) wzoru umowy. Prosimy o obniżenie wysokości kary zastrzeżonej na wypadek opóźnienia w dostawie „na cito” produktów leczniczych lub w przypadku dostarczenia produktów leczniczych niezgodnie ze złożonym przez Zamawiającego zamówieniem, kara w wysokości 0,05% wartości brutto niezrealizowanej części dostawy (złożonego zamówienia), za każdą godzinę zwłoki.”

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

#### **Pytanie nr 23**

Do treści §6 ust. 1 lit. d) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie kary zastrzeżonej na wypadek rozwiązania umowy w trybie natychmiastowym do wysokości 10% wartości brutto niezrealizowanej części przedmiotu umowy?

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

#### **Pytanie nr 24**

Do treści §6 ust. 2 oraz 4 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę §6 ust. 2 Umowy o treści: „Zamawiający uprawniony jest do zakupu towaru u Wykonawcy Zastępczego na wyłączny koszt i ryzyko Wykonawcy. Wykonawca pokryje wszelkie koszty związane z wykonaniem zakupu zastępczego w tym również niezbędne koszty związane z transportem.” na zdanie następujące: „Różnicą w cenie zakupu interwencyjnego partii asortymentu, którego dotyczy zwłoka, Kupujący obciąża Sprzedawcę” Wykonawca wyjaśnia, że wyżej wskazane postanowienie pozostaje niezgodne z przepisami prawa, z utrwaloną doktryną i judykaturą. Zamawiający zastrzega sobie bowiem prawo do obciążenia Sprzedawcy pełnymi kosztami zakupu interwencyjnego, co w konsekwencji prowadzi do wypaczenia jego ustawowego uprawnienia. Przepis art. 479 k.c. uprawnia wierzyciela, w razie zwłoki dłużnika do nabycia na jego rzecz rzeczy tego samego gatunku, jednak z zastrzeżeniem, że „wierzyciel może żądać zwrotu kosztów nabycia zastępczego od dłużnika, a zarazem nie jest uprawniony do zapłaty dłużnikowi swojego świadczenia, prowadziłyby do niesłusznego wzbogacenia tego wierzyciela.” (Kodeks cywilny, Komentarz, J.M. Kondek, red. K. Osajda, 2021 r.). Powyższe konsekwentnie potwierdza judykatura- Sąd Apelacyjny w wyroku z dnia 5 sierpnia 2016 r., sygn. akt: I ACa 322/16 wskazał, że: „Jeżeli nabycie rzeczy wynika z umowy wzajemnej, to po zrealizowaniu go przez wierzyciela, obowiązek dłużnika dotyczy kosztów nabycia, pomniejszonych o cenę, do której uregulowania zobowiązany byłby wierzyciel. Sąd Apelacyjny w Krakowie w kolejnym wyroku podsumował, że „Roszczenie o zapłatę kosztów, o jakich mowa w art. 479 KC, ma charakter odszkodowawczy. Odliczenie zaś od kosztów zakupu zastępczego ceny uzgodnionej między stronami stanowi uwzględnienie zasady compensatio lucri cum damno, gdyż stanowi uwzględnienie tego, co wierzyciel zaoszczędził nie świadcząc stronie pozwanej.” (wyrok z dnia 19 lutego 2020 r., sygn. akt: I AGa 29/19). Mając na uwadze powyższe, w celu wyeliminowania ryzyka nieważności (z uwagi na wprowadzenie do umowy niezgodnego z

przepisami prawa postanowienia), Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę ww. zapisu jak powyżej.

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytania do wzoru umowy załącznik nr 3.3 – dotyczy części 3 i 4:

**Pytanie nr 25**

Do §1 ust. 4 i ust.5 wzoru umowy. Wskazujemy, że zapis §1 ust. 3 wzoru umowy jest ogólny i nieprecyzyjny. Na jego 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 zapisu §1 ust. 4 umowy, w taki sposób aby był zgodny 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).

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

**Pytanie nr 26**

Do §4 ust. 1 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z wzoru umowy obowiązku ustanowionego treścią §4 ust. 1 polegającego na rozładunku asortymentu w miejsca wskazane przez Zamawiającego.

Mając na uwadze treść art. 86 ust. 1 ustawy Prawo farmaceutyczne, zgodnie z którym to przepisem, apteka jest placówką ochrony zdrowia publicznego, w której osoby uprawnione świadczą w szczególności usługi farmaceutyczne, a zatem należałoby wywodzić, że do przebywania i wykonywania czynności w pomieszczeniu apteki uprawniony jest wyłącznie ograniczony krąg osób, tj. przede wszystkim ograniczony do farmaceutów oraz techników farmaceutycznych, zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie postanowienia §4 ust. 1 wzoru umowy.

Ponadto mając na uwadze zastrzeżony w art. 99 ust. 1 ustawy Prawo Zamówień Publicznych przepis, zgodnie z którym przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, natomiast zaproponowany przez zamawiającego zapis umowy wyklucza po stronie wykonawcy możliwość przeprowadzenia dokładnej kalkulacji i oszacowania kosztów, skoro:

- to od zamawiającego, a właściwie od wolumenu składanych przez niego zamówień, na który przecież wykonawca nie ma wpływu, wynikać będzie zakres wymaganych po stronie wykonawcy czynności;
- na podstawie tak sformułowanego postanowienia brak jest możliwości oszacowania odległości punktu wyładunku zamówienia ze środka transportu do pomieszczenia apteki szpitalnej;
- w konsekwencji zaś, na podstawie tak sformułowanego postanowienia brak jest możliwości oszacowania czasu, który konieczny będzie na dokonanie danej dostawy, a zatem oszacowania usługi,

zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie postanowienia §4 ust. 1 wzoru umowy, ewentualnie zaś jego dookreślenia poprzez uszczegółowienie opisu przedmiotu zamówienia w zakresie usługi polegającej na rozmieszczeniu przedmiotu dostawy na półkach w aptece szpitalnej Zamawiającego, w tym poprzez wskazanie odległości pomiędzy miejscem rozładunku a miejscem usytuowania apteki szpitalnej, metrażu apteki

szpitalnej, wysokości pólek w aptece szpitalnej itp., tak aby możliwa była wycena kosztów omawianej usługi.

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

**Pytanie nr 27**

Do treści §5 ust. 1 wzoru umowy. Ze względu na konieczność redystrybucji zwróconego leku prosimy o zmianę wymogu wskazanego w zdaniu przedostatnim w §5 ust. 1 wzoru umowy, poprzez następujący zapis: "Zamawiający zastrzega sobie możliwość zwrotu produktu leczniczego na 90 dni przed upływem terminu ważności."

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

**Pytanie nr 28**

Do treści §6 ust. 1 lit. a) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wymiaru kary umownej za opóźnienie w realizacji dostawy zwykłej lub za dostawę niezgodną z zamówieniem do wysokości 0,5% wartości brutto niedostarczonego towaru za każdy dzień zwłoki?

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

**Pytanie nr 29**

Do treści §6 ust. 1 lit. b) wzoru umowy. Prosimy o obniżenie wysokości kary zastrzeżonej na wypadek opóźnienia w dostawie „na cito” produktów leczniczych lub w przypadku dostarczenia produktów leczniczych niezgodnie ze złożonym przez Zamawiającego zamówieniem w dni od robocze od poniedziałku do piątku, do wysokości 0,05% wartości brutto niezrealizowanej części dostawy (złożonego zamówienia), za każdą godzinę zwłoki.”.

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

**Pytanie nr 30**

Do treści §6 ust. 1 lit. c) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wymiaru kary umownej za opóźnienie w realizacji dostawy na cito lub za dostawę niezgodną z zamówieniem w sobotę niedzielę i dni ustawowo wolne od pracy do wysokości 0,05% wartości brutto niedostarczonego towaru za każdą godzinę zwłoki?

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

**Pytanie nr 31**

Do treści §6 ust. 1 lit. d) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie kary zastrzeżonej na wypadek rozwiązania umowy w trybie natychmiastowym do wysokości 10% wartości brutto niezrealizowanej części przedmiotu umowy?

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

**Pytanie nr 32**

Do treści §6 ust. 2 oraz 4 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę §6 ust. 2 oraz 4 Umowy o treści: „Zamawiający uprawniony jest do zakupu towaru u Wykonawcy Zastępczego na wyłączny koszt i ryzyko Wykonawcy. Wykonawca pokryje wszelkie koszty związane z wykonaniem zakupu zastępczego w tym również niezbędne koszty związane z transportem.” na zdanie następujące: „Różnicą w cenie zakupu interwencyjnego partii asortymentu, którego dotyczy zwłoka, Kupujący obciąży Sprzedawcę” Wykonawca wyjaśnia, że wyżej wskazane postanowienie pozostaje niezgodne z przepisami prawa, z utrwaloną doktryną i judykaturą. Zamawiający zastrzega sobie bowiem prawo do obciążenia Sprzedawcy pełnymi kosztami zakupu interwencyjnego, co w konsekwencji prowadzi do wypaczenia jego ustawowego uprawnienia. Przepis art. 479 k.c. uprawnia wierzyciela, w razie zwłoki dłużnika do nabycia na jego rzecz rzeczy tego samego gatunku, jednak z



zastrzeżeniem, że „wierzyciel może żądać zwrotu kosztów nabycia zastępczego od dłużnika, a zarazem nie jest uprawniony do zapłaty dłużnikowi swojego świadczenia, prowadziłyby do niesłusznego wzbogacenia tego wierzyciela.” (Kodeks cywilny, Komentarz, J.M. Kondek, red. K. Osajda, 2021 r.). Powyższe konsekwentnie potwierdza judykatura- Sąd Apelacyjny w wyroku z dnia 5 sierpnia 2016 r., sygn. akt: I ACa 322/16 wskazał, że: „Jeżeli nabycie rzeczy wynika z umowy wzajemnej, to po zrealizowaniu go przez wierzyciela, obowiązek dłużnika dotyczy kosztów nabycia, pomniejszonych o cenę, do której uregulowania zobowiązany byłby wierzyciel. Sąd Apelacyjny w Krakowie w kolejnym wyroku podsumował, że „Roszczenie o zapłatę kosztów, o jakich mowa w art. 479 KC, ma charakter odszkodowawczy. Odliczenie zaś od kosztów zakupu zastępczego ceny uzgodnionej między stronami stanowi uwzględnienie zasady compensatio lucri cum damno, gdyż stanowi uwzględnienie tego, co wierzyciel zaoszczędził nie świadcząc stronie pozwanej.” (wyrok z dnia 19 lutego 2020 r., sygn. akt: I AGa 29/19). Mając na uwadze powyższe, w celu wyeliminowania ryzyka nieważności (z uwagi na wprowadzenie do umowy niezgodnego z przepisami prawa postanowienia), Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę ww. zapisu jak powyżej.

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytania do wzoru umowy załącznik nr 3.4 – część 5 i 6:

**Pytanie nr 33**

Do §1 ust. 6 wzoru umowy prosimy o dodanie słów: „przy czym zgodę na przedłużenie okresu obowiązywania umowy musi wyrazić Wykonawca.”.

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

**Pytanie nr 34**

Do §1 ust. 7 wzory umowy: Wskazujemy, że zapisy w §1 ust. 7 wzoru umowy są nazbyt 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. 4 oraz §9 ust. 1 pkt 11 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 4) (nakazującym wskazanie minimalnej wartości lub wielkości świadczenia), art. 454 ust.1 i 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).

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

**Pytanie nr 35**

Do §4 ust. 1 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z wzoru umowy obowiązku ustanowionego treścią §4 ust. 1 polegającego na rozładunku asortymentu w miejsca wskazane przez Zamawiającego.

Mając na uwadze treść art. 86 ust. 1 ustawy Prawo farmaceutyczne, zgodnie z którym to przepisem, apteka jest placówką ochrony zdrowia publicznego, w której osoby uprawnione świadczą w szczególności usługi farmaceutyczne, a zatem należałoby wywodzić, że do przebywania i wykonywania czynności w pomieszczeniu apteki uprawniony jest wyłącznie ograniczony krąg osób, tj. przede wszystkim ograniczony do farmaceutów oraz techników

farmaceutycznych, zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie postanowienia §4 ust. 1 wzoru umowy.

Ponadto mając na uwadze zastrzeżony w art. 99 ust. 1 ustawy Prawo Zamówień Publicznych przepis, zgodnie z którym przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, natomiast zaproponowany przez zamawiającego zapis umowny wyklucza po stronie wykonawcy możliwość przeprowadzenia dokładnej kalkulacji i oszacowania kosztów, skoro:

- to od zamawiającego, a właściwie od wolumenu składanych przez niego zamówień, na który przecież wykonawca nie ma wpływu, wynikać będzie zakres wymaganych po stronie wykonawcy czynności;

- na podstawie tak sformułowanego postanowienia brak jest możliwości oszacowania odległości punktu wyładunku zamówienia ze środka transportu do pomieszczenia apteki szpitalnej;

- w konsekwencji zaś, na podstawie tak sformułowanego postanowienia brak jest możliwości oszacowania czasu, który konieczny będzie na dokonanie danej dostawy, a zatem oszacowania usługi,

zwracamy się z zapytaniem, czy Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie postanowienia §4 ust. 1 wzoru umowy, ewentualnie zaś jego dookreślenia poprzez uszczegółowienie opisu przedmiotu zamówienia w zakresie usługi polegającej na rozmieszczeniu przedmiotu dostawy na półkach w aptece szpitalnej Zamawiającego, w tym poprzez wskazanie odległości pomiędzy miejscem rozładunku a miejscem usytuowania apteki szpitalnej, metrażu apteki szpitalnej, wysokości półek w aptece szpitalnej itp., tak aby możliwa była wycena kosztów omawianej usługi.

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

#### **Pytanie nr 36**

Do treści §5 ust. 1 wzoru umowy. Ze względu na konieczność redystrybucji zwróconego leku prosimy o zmianę wymogu wskazanego w zdaniu przedostatnim w §5 ust. 1 wzoru umowy, poprzez następujący zapis: "Zamawiający zastrzega sobie możliwość zwrotu produktu leczniczego na 90 dni przed upływem terminu ważności."

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

#### **Pytanie nr 37**

Do treści §6 ust. 1 lit. a) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wymiaru kary umownej za opóźnienie w realizacji dostawy zwykłej lub za dostawę niezgodną z zamówieniem do wysokości 0,5% wartości brutto niedostarczonego towaru za każdy dzień zwłoki?

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

#### **Pytanie nr 38**

Do treści §6 ust. 1 lit. b) wzoru umowy. Prosimy o obniżenie wysokości kary zastrzeżonej na wypadek opóźnienia w dostawie „na cito” produktów leczniczych lub w przypadku dostarczenia produktów leczniczych niezgodnie ze złożonym przez Zamawiającego zamówieniem w dni od robocze od poniedziałku do piątku, do wysokości 0,05% wartości brutto niezrealizowanej części dostawy (złożonego zamówienia), za każdą godzinę zwłoki.”.

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

#### **Pytanie nr 39**

Do treści §6 ust. 1 lit. c) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wymiaru kary umownej za opóźnienie w realizacji dostawy na cito lub za dostawę niezgodną

z zamówieniem w sobotę niedzielę i dni ustawowo wolne od pracy do wysokości 0,05% wartości brutto niedostarczonego towaru za każdą godzinę zwłoki?

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

#### **Pytanie nr 40**

Do treści §6 ust. 1 lit. d) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie kary zastrzeżonej na wypadek rozwiązania umowy w trybie natychmiastowym do wysokości 10% wartości brutto niezrealizowanej części przedmiotu umowy?

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

#### **Pytanie 41**

Do treści §6 ust. 2 oraz 4 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę §6 ust. 2 oraz 4 Umowy o treści: „Zamawiający uprawniony jest do zakupu towaru u Wykonawcy Zastępczego na wyłączny koszt i ryzyko Wykonawcy. Wykonawca pokryje wszelkie koszty związane z wykonaniem zakupu zastępczego w tym również niezbędne koszty związane z transportem.” na zdanie następujące: „Różnicą w cenie zakupu interwencyjnego partii asortymentu, którego dotyczy zwłoka, Kupujący obciąża Sprzedawcę” Wykonawca wyjaśnia, że wyżej wskazane postanowienie pozostaje niezgodne z przepisami prawa, z utrwaloną doktryną i judykaturą. Zamawiający zastrzega sobie bowiem prawo do obciążenia Sprzedawcy pełnymi kosztami zakupu interwencyjnego, co w konsekwencji prowadzi do wypaczenia jego ustawowego uprawnienia. Przepis art. 479 k.c. uprawnia wierzyciela, w razie zwłoki dłużnika do nabycia na jego rzecz rzeczy tego samego gatunku, jednak z zastrzeżeniem, że „wierzyciel może żądać zwrotu kosztów nabycia zastępczego od dłużnika, a zarazem nie jest uprawniony do zapłaty dłużnikowi swojego świadczenia, prowadziłyby do niesłusznego wzbogacenia tego wierzyciela.” (Kodeks cywilny, Komentarz, J.M. Kondek, red. K. Osajda, 2021 r.). Powyższe konsekwentnie potwierdza judykatura- Sąd Apelacyjny w wyroku z dnia 5 sierpnia 2016 r., sygn. akt: I ACa 322/16 wskazał, że: „Jeżeli nabycie rzeczy wynika z umowy wzajemnej, to po zrealizowaniu go przez wierzyciela, obowiązek dłużnika dotyczy kosztów nabycia, pomniejszonych o cenę, do której uregulowania zobowiązany byłby wierzyciel. Sąd Apelacyjny w Krakowie w kolejnym wyroku podsumował, że „Roszczenie o zapłatę kosztów, o jakich mowa w art. 479 KC, ma charakter odszkodowawczy. Odliczenie zaś od kosztów zakupu zastępczego ceny uzgodnionej między stronami stanowi uwzględnienie zasady compensatio lucri cum damno, gdyż stanowi uwzględnienie tego, co wierzyciel zaoszczędził nie świadcząc stronie pozwanej.” (wyrok z dnia 19 lutego 2020 r., sygn. akt: I AGa 29/19). Mając na uwadze powyższe, w celu wyeliminowania ryzyka nieważności (z uwagi na wprowadzenie do umowy niezgodnego z przepisami prawa postanowienia), Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę ww. zapisu jak powyżej.

**Odpowiedź:** Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

II. Działając w oparciu o zapisy art. 137 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r., poz. 1129), Zamawiający zmienia treść zapisów Specyfikacji Warunków Zamówienia:

#### **1. Zmiana SWZ pkt XVIII.1**

Wykonawca jest związany ofertą przez 90 dni od dnia upływu terminu składania ofert do dnia 17.08.2022 r

**Zapis otrzymuje brzmienie:**

Wykonawca jest związany ofertą przez 90 dni od dnia upływu terminu składania ofert do dnia 21.08.2022 r.

**2. Zmiana SWZ pkt XXII.1**

Ofertę wraz z dokumentami, o których mowa w Rozdziale XXI należy złożyć w terminie do dnia 20.05.2022 r. do godziny 9:00 za pośrednictwem Platformy Zakupowej Zamawiającego.

**Zapis otrzymuje brzmienie:**

Ofertę wraz z dokumentami, o których mowa w Rozdziale XXI należy złożyć w terminie do dnia 25.05.2022 r. do godziny 9:00 za pośrednictwem Platformy Zakupowej Zamawiającego.

**3. Zmiana SWZ pkt XXII.2**

Otwarcie ofert nastąpi w dniu 20.05.2022 r. o godzinie 9:15 za pośrednictwem Platformy Zakupowej, w siedzibie Centrum Onkologii Ziemi Lubelskiej im. św. Jana z Dukli, ul. Dr K. Jaczewskiego 7, 20 – 090 Lublin.

**Zapis otrzymuje brzmienie:**

Otwarcie ofert nastąpi w dniu 25.05.2022 r. o godzinie 9:15 za pośrednictwem Platformy Zakupowej, w siedzibie Centrum Onkologii Ziemi Lubelskiej im. św. Jana z Dukli, ul. Dr K. Jaczewskiego 7, 20 – 090 Lublin.

Zmiany wchodzą w życie z dniem podpisania. Pozostałe zapisy SWZ pozostają bez zmian.