

ZP/16/24

Wyjaśnienia i modyfikacja treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (II)

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego, na podstawie przepisów ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. z 2024 r., poz. 1320 ze zmianami), dalej: „ustawa” pn. „Sukcesywne dostawy produktów leczniczych do Szpitala Średzkiego Serca Jezusowego spółka z ograniczoną odpowiedzialnością”.

I

Działając na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy, Zamawiający przedstawia pytania Wykonawców wraz z wyjaśnieniami Zamawiającego:

1. Dotyczy pakietu nr 9 poz 26

Czy zamawiający miał na myśli Ramipril w dawce 5mg?

Odpowiedź: Tak. Zamawiający oczekuje Ramipril w dawce 5mg.

2. Dotyczy pakietu nr 9 poz 27

Czy zamawiający miał na myśli Ramipril w dawce 10mg?

Odpowiedź: Tak. Zamawiający oczekuje Ramipril w dawce 10 mg.

3. Pakiet 1 poz. 119

W związku z problemami z dostępnością produktu Nutramigen 1 LGG prosimy Zamawiającego o dopuszczenie mleka Bebilon pepti Syneo 1 w opakowaniu 400g.

Odpowiedź: Nie. Mleko o powyższych parametrach znajduje się w części nr 25 postępowania.

4. Pakiet 1 poz. 120

W związku z problemami z dostępnością produktu Nutramigen 2 LGG prosimy Zamawiającego o dopuszczenie mleka Bebilon pepti Syneo 2 w opakowaniu 400g.

Odpowiedź: Nie. Mleko o powyższych parametrach znajduje się w części nr 25 postępowania.

5. Pakiet 25 poz. 1

Prosimy Zamawiającego o doprecyzowanie gramatury produktu do wyceny, produkt jest dostępny

w opakowaniach 350g, 600g. lub 700g.

Odpowiedź: 350 g.

6. Pakiet 25 poz. 2

Prosimy Zamawiającego o doprecyzowanie gramatury produktu do wyceny, produkt jest dostępny w opakowaniach 350g, 600g. lub 700g.

Odpowiedź: 350 g.

7. Pakiet 25 poz. 3

Prosimy o doprecyzowanie, czy Zamawiający oczekuje 137 butelek wyspecyfikowanego mleka czy 137 zgrzewek, gdzie jedna zgrzewka składa się z 24 butelek?

Odpowiedź: Zamawiający oczekuje 137 zgrzewek, gdzie jedna zgrzewka składa się z 24 butelek.

8. Pakiet 25 poz. 3A (pozycja bez liczby porządkowej pomiędzy pozycjami 3 i 4)

Prosimy o doprecyzowanie, czy Zamawiający oczekuje 2 butelek wyspecyfikowanego mleka czy 2 zgrzewek, gdzie jedna zgrzewka składa się z 24 butelek?

Odpowiedź: Zamawiający oczekuje 2 zgrzewek, gdzie jedna zgrzewka składa się z 24 butelek.

9. Pakiet 25 poz. 6

Prosimy o doprecyzowanie, czy Zamawiający oczekuje 25 butelek wyspecyfikowanego mleka czy 25 zgrzewek, gdzie jedna zgrzewka składa się z 24 butelek?

Odpowiedź: Zamawiający oczekuje 25 zgrzewek, gdzie jedna zgrzewka składa się z 24 butelek.

10. Czy Zamawiający w pakiecie 18 oraz 19 wymaga, aby Wykonawca zapewniał autoryzowany serwis producenta parowników, potwierdzony przez producenta stosownym dokumentem (np. oświadczeniem) niezbędny do ich prawidłowej eksploatacji w trakcie trwania umowy? Serwis taki daje gwarancję, że odbywa się pod nadzorem lub za aprobatą jakościową producenta sprzętu i świadczona usługa wykonywana jest sposobem zapewniający najwyższą jakość. Tylko podmiot posiadający autoryzację pozyskuje dostęp do bazy wiedzy producenta (dokumentacji, narzędzi, kodów oprogramowania serwisowego), jego wsparcia oraz ma dostęp do najnowszej, pełnej i oficjalnej dokumentacji technicznej. Wprowadzenie powyższego wymogu, winno być poświadczony (a dla Zamawiającego pozwalające na jego weryfikację) poprzez dostarczenie dokumentu / oświadczenia, udzielonego przez autoryzowany serwis, że w/w czynności będą przez niego wykonywane.

Odpowiedź: Zamawiający nie stawia warunku, o którym mowa w pytaniu.

11. Czy Zamawiający w Pakiecie 18 oraz 19 wymaga dostarczenia produktu, którego maksymalna temperatura przechowywania NIE jest limitowana przez wytwórcę?

Odpowiedź: Zamawiający nie stawia warunku, o którym mowa w pytaniu.

12. Czy Zamawiający w części nr 18 wymaga dostarczenia preparatu Sevoflurane w nieszklanej butelce ze zintegrowanym systemem napełniania parownika? Szklana butelka jest mniej odporna na uszkodzenia mechaniczne niż inne stosowane opakowania np. aluminium.

Odpowiedź: Zamawiający nie stawia wymogu, o którym mowa w pytaniu.

13. Czy Zamawiający w części nr 19 wymaga dostarczenia preparatu Desflurane 240ml w nieszklanej butelce ze zintegrowanym systemem napełniania parownika? Szklana butelka jest mniej odporna na uszkodzenia mechaniczne niż inne stosowane opakowania np. aluminium.

Odpowiedź: Zamawiający nie stawia wymogu, o którym mowa w pytaniu.

14. Dotyczy zadanie 1 pozycja 126, czy Zamawiający dopuści do wyceny Oxycodone Molteni, 10 mg/ml; 1ml, roztw.d/wstrz., infuz., 5 amp w ilości 500 op?

Odpowiedź: Tak. Zamawiający dopuszcza.

15. Dotyczy zadanie 5 pozycja 34, czy Zamawiający dopuści do wyceny Cisatracurium , 2 mg/ml; 5ml, roztw.d/wst, infuz, 5amp w ilości 1 opakowania?

Odpowiedź: Tak. Zamawiający dopuszcza.

16. Dotyczy zadanie 5 pozycja 87, czy Zamawiający dopuści do wyceny Gamma anty-HBs 200, 200j.m.; 1 ml, roztw.do wstrz., 1 amp (brak produktu w opakowaniu 2 ml)?

Odpowiedź: Tak. Zamawiający dopuszcza.

17. Dotyczy 5 zadanie 91 pozycja, czy Zamawiający dopuści do wyceny Terlipressin acetate, 0,12mg/ml; 8,5ml, rozt.d/wst., 5 amp w ilości 5 opakowań?

Odpowiedź: Nie. Zamawiający podtrzymuje postanowienia treści SWZ.

18. Dotyczy pakiet 17 pozycja 11, czy Zamawiający dopuści do wyceny Glycophos, 216mg/ml; 20ml, konc.d/sp.roztw.d/inf., 20 amp w ilości 5 op.?

Odpowiedź: Tak. Zamawiający dopuszcza.

19. Dotyczy pakiet 25 pozycja bez numeru (Mleko początkowe w płynie, przeznaczone dla niemowląt od urodzenia, gotowe do spożycia. Zawiera kompleksową kompozycję składników odżywczych, w tym białko serwatkowe o nieznacznym stopniu hydrolizy oraz oligosacharydy prebiotyczne scGOS/lcFOS w stosunku 9:1 w dawce 0,8 g/100 ml, białko 1,5 g/100 ml, żelazo 0,53 mg/100 ml, kwasy tłuszczoweLCPUFA, DHA 16,5 mg/100 ml, ARA 16,5 mg/100 ml, nukleotydy 2,3 mg/100 ml.), czy Zamawiający ma na myśli Bebilon Prosyneo HA 1 (ProExpert), płyn, 90 ml, 24 szt w ilości 2 opakowania?

Odpowiedź: Tak. Zamawiający ma na myśli Bebilon Prosyneo HA 1 (ProExpert), płyn, 90 ml, 24 szt w ilości 2 opakowania.

20. Dotyczy pakiet 25 pozycja 6, czy Zamawiający ma na myśli Bebilon 1 Profutura RTF, płyn, 70 ml, 24 szt w ilości 2 op?

Odpowiedź: Jak w pytaniu nr 9.

21. Dotyczy pakiet 25 pozycja 9, czy Zamawiający ma na myśli Diasip, płyn, smak truskawkowy, waniliowy 4 x 200 ml w ilości 7 op.?

Odpowiedź: Zamawiający oczekuje 25 op. po 4 buteki (100 butelek).

22. Dotyczy pakiet 25 pozycja bez numeru (Klarowny preparat płynny na bazie maltodekstryn, (0,5 kcal/ ml) do stosowania u pacjentów chirurgicznych do przedoperacyjnego nawadniania zmniejszającego stres przedoperacyjny oraz zapobiegający pooperacyjnej insulinooporności, zawiera węglowodany (12,6 g/ 100 ml) i elektrolity, bezreszkowy, bezglutenowy, 100% energii z węglowodanów, o osmolarności 240 mOsmol/l o smaku cytrynowym, w opakowaniu butelka 4 X 200 ml. 4 x 200ml), czy,Zamawiający dopuści do wyceny PreOp, płyn, 200 ml, 4 szt w ilości 7 op. (w swz sztuki)?

Odpowiedź: Zamawiający ma na myśli Pre Op płyn 200 ml, 25 op. po 4 szt.

23. Dotyczy pakiet 25 pozycja 30, czy Zamawiający dopuści do wyceny Transition Connector to ENLock/Funnel tube, 30 szt, 589732 w ilości 3 op (w swz sztuki).?

Odpowiedź: Tak. Zamawiający dopuszcza.

24. Dotyczy pakiet 1 pozycja 7, czy Zamawiający dopuści do wyceny lek w opakowaniu 100ml lub 120 ml zgodnie z przeliczeniem zaokrąglając w górę (opakowanie 150 ml zostało wycofane z oferty producenta) ?

Odpowiedź: Tak. Zamawiający dopuszcza.

25. Dotyczy pakiet 1 pozycja 8, czy Zamawiający dopuści do wyceny lek w opakowaniu 100ml lub 120 ml zgodnie z przeliczeniem zaokrąglając w górę (opakowanie 150 ml zostało wycofane z oferty producenta) ?

Odpowiedź: Tak. Zamawiający dopuszcza.

26. Do §3 ust.2 projektu umowy Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu dostawy do godziny 13.00 dnia następnego?

Odpowiedź: Nie. Zamawiający podtrzymuje postanowienie treści SWZ.

27. Czy w Części 1 poz 64 Zamawiający dopuści zaoferowanie glukozy 75 g - będącej dietetycznym środkiem spożywczym specjalnego przeznaczenia medycznego do postępowania dietetycznego w celu wykonania krzywej cukrowej? Surowiec stosowany do produkcji jest surowcem farmaceutycznym. Nie zawiera substancji barwiących ani innych dodatków, które wpływają na wchłanianie i metabolizm glukozy.

Odpowiedź: Nie. Zamawiający podtrzymuje postanowienia treści SWZ.

28. Czy Części 1 poz 64 Zamawiający dopuści zaoferowanie glukozy 75 g o smaku cytrynowym - będącej dietetycznym środkiem spożywczym specjalnego przeznaczenia medycznego do postępowania dietetycznego w celu wykonania krzywej cukrowej? Surowiec stosowany do produkcji jest surowcem farmaceutycznym. Nie zawiera substancji barwiących ani innych dodatków, które wpływają na wchłanianie i metabolizm glukozy. Oferowany preparat, ze względu na walory smakowe zmniejsza uczucie nudności, znacznie ułatwiając wykonanie testu.

Odpowiedź: Nie. Zamawiający podtrzymuje postanowienia treści SWZ.

29. Czy z uwagi na podanie w Części 5 poz 113 nazwy własnej będącej zastrzeżonym znakiem towarowym konkretnego producenta Zamawiający dopuści zaoferowanie preparatu ProbioDr, zawierającego 2 mld CFU najlepiej przebadanego pod względem klinicznym szczepu bakterii probiotycznych *Lactobacillus rhamnosus GG ATCC53103* i *Lactobacillus helveticus* w łącznym stężeniu 2 mld CFU/ kaps, identycznym jak w produkcie opisanym w SIWZ?

Poniżej tabela porównująca oba produkty:

produkt	Lacidofil	ProbioDr
postać	kapsułki twarde	kapsułki twarde
zawartość bakterii probiotycznych	kultury bakterii probiotycznych kwasu	kultury bakterii probiotycznych kwasu

	mlekowego <i>Lactobacillus rhamnosus</i> i <i>Lactobacillus helveticus</i> , stężenie 2 x 10 ⁹ CFU/ kaps	mlekowego <i>Lactobacillus rhamnosus</i> i <i>Lactobacillus helveticus</i> , stężenie 2 x 10 ⁹ CFU/ kaps
stosunek ilościowy szczepów bakterii	<i>Lactobacillus rhamnosus</i> 95%: <i>Lactobacillus helveticus</i> 5%	<i>Lactobacillus rhamnosus</i> 95%: <i>Lactobacillus helveticus</i> 5%
główne wskazanie do stosowania	zaburzenia mikroflory jelitowej u dzieci i osób dorosłych	zaburzenia mikroflory jelitowej u dzieci i osób dorosłych
możliwość przechowywania poza lodówką	tak	tak

Dodatkowo produkt ProbioDR nie zawiera substancji alergizujących : glutenu, laktozy i białek mleka krowiego.

Odpowiedź: Nie. Zamawiający podtrzymuje postanowienia treści SWZ. Zamawiający wymaga produktu leczniczego.

30. Czy z uwagi na podanie w Części 5 poz 213 nazwy własnej suplementu diety, będącej zastrzeżonym znakiem towarowym konkretnego producenta, Zamawiający dopuści równoważny produkt LactoDr. krople o identycznej zawartości kultur bakterii *Lactobacillus rhamnosus* GG ATCC53103 (1 mld CFU/1 kroplę). Preparat konfekcjonowany w opakowaniach 5ml. Prosimy o możliwość przeliczenia opakowań.

Odpowiedź: Nie. Zamawiający podtrzymuje postanowienia treści SWZ. Opisany produkt nie jest produktem równoważnym.

31. Proszę o podanie ilości glukometrów do pasków GlucoDr (Część 1 poz 138), które mają zostać dostarczone do szpitala w trakcie trwania umowy.

Odpowiedź: 25 sztuk.

32. Do §6 ust. 2 wzoru umowy. Prosimy o modyfikację treści §6 ust,2 wzoru umowy, poprzez skonkretyzowanie, że podana graniczna wielkość opcji (30%) odnosi się do poszczególnych pozycji asortymentowych, jakie Zamawiający zamierza zrealizować, w ten sposób, aby każdy z produktów określonych w formularzu asortymentowo-cenowym mógł zostać zamówiony w ilości maksymalnie o 30% większej niż pierwotnie zakładano. Zwracamy uwagę, że prawo opcji w obecnym brzmieniu w praktyce oznaczać może, że niektóre z wycenianych pozycji asortymentowych mogą nie ulec zwiększeniu wcale, zaś inne pozycje asortymentowe mogą zostać zwiększone o niczym nieograniczoną ilość, co stanowi naruszenie art. 441 ust. 1 oraz ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. 2023 poz. 1605). Zgodnie z art. 441 ust. 1 ustawy PZP, aby skutecznie zastrzec prawo opcji, Zamawiający jest zobowiązany opisać to uprawnienie w postaci zrozumiałych, precyzyjnych oraz jednoznacznych postanowień, a tym samym, spełnić łącznie trzy przesłanki wskazane przez ustawodawcę: 1) określić rodzaj i maksymalną wartość opcji, 2) określić okoliczności skorzystania z opcji, 3) nie modyfikować ogólnego charakteru umowy.

W wyroku z dnia 17 listopada 2023 roku (sygn. akt: KIO 3212/23) KIO uwzględniła odwołanie wniesione przez wykonawcę Urtica Sp. z o.o. z siedzibą we Wrocławiu w postępowaniu prowadzonym przez Szpital Specjalistyczny im. E. Biernackiego w Mielcu na dostawy produktów leczniczych oraz wyrobów medycznych, dotyczące analogicznych zapisów umownych, uznając za uzasadnione zarzuty naruszenia art. 99 ust. 1, art. 433 pkt 4, art. oraz 441 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. 2023 poz. 1605 ze zm.). Krajowa Izba Odwoławcza w wyżej przywołanym wyroku stwierdziła, że Zamawiający jest bezwzględnie zobowiązany wskazać minimalną ilość każdego zamawianego produktu, zgodnie z treścią wynikającą z art. 433 pkt 4 PZP, a także uznała, że

Zamawiający ma bezwzględny obowiązek w sposób precyzyjny, zrozumiały oraz jednoznaczny wskazać w zakresie każdego zamawianego produktu, jego ilość, do której może zwiększyć zakres zamówienia w ramach korzystania z prawa opcji, co z kolei wynika z treści art. 441 ust. 1 PZP.

Odpowiedź: Zamawiający dokonuje doprecyzowania § 6 projektu umowy w następujący sposób:

§ 6

1. Z tytułu wykonania niniejszej umowy, Zamawiający zapłaci Wykonawcy wynagrodzenie do maksymalnej wysokości zł netto (słownie: i/100) powiększone o obowiązujący podatek VAT, tj..... zł brutto (słownie: i/100), zgodnie z treścią formularza ofertowego Wykonawcy, złożonego w postępowaniu.

2. Zamawiający oświadcza, że zakresem podstawowym, gwarantowanym przedmiotu umowy objęte są dostawy o wartości 70 % wynagrodzenia, o którym mowa w ust 1. Pozostałe dostawy o wartości 30 % wynagrodzenia, o którym mowa w ust. 1 objęte są prawem opcji (zakresem

rozszerzonym). Zamawiający skorzysta z opcji w sytuacji wykorzystania zakresu podstawowego, gwarantowanego przed upływem terminu na jaki zawarta została umowa z Wykonawcą, w sytuacji zwiększonego zapotrzebowania na przedmiot zamówienia. O skorzystaniu z opcji Zamawiający każdorazowo będzie informował Wykonawcę składając zamówienie zgodnie z warunkami składania zamówień, określonymi w § 3 ust. 1 umowy.

3. Analogicznie do zapisu, o którym mowa w ust. 2 Zamawiający oświadcza, że zakresem podstawowym objęte są dostawy w ilości 70% każdej pozycji asortymentowej wskazanej w formularzu cenowym. Pozostałe dostawy w ilości 30 % każdej pozycji asortymentowej objęte są prawem opcji. Przy obliczaniu zakresu podstawowego stosuje się zaokrąglenia w górę, do pełnych ilości.

4. Zaoferowane ceny zawierają wszystkie koszty związane z wykonaniem zamówienia w tym dostawy do Zamawiającego.

5. W przypadku przejściowego braku asortymentu u Wykonawcy, Zamawiający jest uprawniony do zamówienia brakującego asortymentu u dowolnego dostawcy, a różnicą ceny, wynikającą z ceny zakupu u innego dostawcy, a ceną Wykonawcy obciążony zostanie Wykonawca (dotyczy wyłącznie sytuacji, gdy cena nabycia asortymentu u innego dostawcy będzie wyższa aniżeli oferowana przez Wykonawcę).

33. Do §6 ust. 5 wzoru umowy: Prosimy o modyfikację treści §6 ust. 5, 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 §6 ust. 5 jest na tyle ogólna, że na jej podstawie wykonawcy nie są w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia w zakresie jego poszczególnych pozycji asortymentowych oraz nie są w stanie dokonać prawidłowej kalkulacji na potrzeby składanej oferty.

W wyroku z dnia 17 listopada 2023 roku (sygn. akt: KIO 3212/23) Krajowa Izba Odwoławcza uwzględniła odwołanie wniesione przez wykonawcę Urtica Sp. z o.o. z siedzibą we Wrocławiu w postępowaniu prowadzonym przez Szpital Specjalistyczny im. E. Biernackiego w Mielcu na dostawy produktów leczniczych oraz wyrobów medycznych, dotyczące analogicznych zapisów umownych, uznając za uzasadnione zarzuty naruszenia art. 99 ust. 1, art. 433 pkt 4, art. 441 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. 2023 poz. 1605). KIO w wyżej przywołanym wyroku stwierdziła, że Zamawiający jest bezwzględnie zobowiązany wskazać minimalną ilość każdego zamawianego produktu, zgodnie z treścią wynikającą z art. 433 pkt 4 PZP,

a także uznała, że Zamawiający ma bezwzględny obowiązek w sposób precyzyjny, zrozumiały oraz jednoznaczny wskazać w zakresie każdego zamawianego produktu, jego ilość, do której może zwiększyć zakres zamówienia w ramach korzystania z prawa opcji, co z kolei wynika z treści art. 441 ust. 1 PZP. KIO uznała, że chociaż Zamawiający rzeczywiście dysponuje ograniczonymi możliwościami w zakresie precyzyjnego określenia zapotrzebowania na poszczególne produkty, a rodzaj i ilość towarów koniecznych do prawidłowego udzielania świadczeń zdrowotnych są uzależnione od różnych okoliczności, to jednak ich zaistnienie nie ma wpływu na zapisy umowy, które naruszają art. 99 ust. 1 PZP, art. 433 pkt 4 PZP i art. 441 ust. 1 PZP. Izba potwierdziła, że norma wynikająca z art. 433 pkt 4 PZP, która zakazuje wprowadzania postanowień przewidujących możliwość dowolnego ograniczenia zakresu zamówienia, bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron oraz norma wynikająca z art. 441 ust. 1 PZP, która określa zasady korzystania z prawa opcji, nakazująca opisywać je w postaci zrozumiałych, precyzyjnych oraz jednoznacznych postanowień, mają charakter bezwzględnie obowiązujący. Ponadto, żadne inne przepisy PZP nie ograniczają ani nie wyłączają zastosowania tych norm w przypadkach wystąpienia okoliczności mających wpływ na rodzaj i ilość towarów stanowiących zapotrzebowanie podmiotów udzielających świadczenia zdrowotne. KIO stwierdziła też, że wszelkie okoliczności, które powodują, że Zamawiający nie jest w stanie przewidzieć, ile dokładnie produktów będzie potrzebował, nie mogą powodować naruszenia art. 99 ust. 1 PZP, który nakazuje jednoznacznie, wyczerpująco, dokładnie i zrozumiale opisać przedmiot zamówienia, w tym przypadku poprzez podanie liczby asortymentu, do której zamierza zmniejszyć lub zwiększyć zakres zamówienia w zakresie każdego produktu. KIO wskazała, że w przypadku zamówienia udzielanego w częściach, każda z części zamówienia stanowi odrębne zamówienie. W związku z tym, opis przedmiotu zamówienia, który przewiduje dowolne zwiększanie lub zmniejszanie ilości produktów z wybranych pozycji asortymentu, w tym całkowitą rezygnację z niektórych pozycji asortymentu, należy uznać za niejednoznaczny, niewyczerpujący, nieprecyzyjny, nieuwzględniający wszystkich wymagań oraz okoliczności, mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty. Izba zauważyła, że możliwość zwiększenia zakresu zamówienia w istocie stanowi opcję, co potwierdza art. 31 ust. 2 PZP, z którego wynika, że przy ustaleniu wartości zamówienia uwzględnia się największy możliwy zakres tego zamówienia z uwzględnieniem opcji. KIO wywnioskowała także, że gdy przedmiotem zamówienia są dostawy, opcja stanowi instrument, który pozwala Zamawiającemu na nabycie produktów w ilości adekwatnej do zmian w zakresie jego potrzeb, występujących po zawarciu umowy w sprawie zamówienia publicznego. Zamawiający ma więc możliwość zastrzeżenia w umowie „opcji w górę”, przewidującej zwiększenie zakresu zamówienia oraz „opcji w dół”, pozwalającej na ograniczenie zakresu zamówienia. Nie jest nieprawidłowe zawarcie obu tych możliwości w jednym postanowieniu umowy czy też powiązanie ich ze sobą, ale przy ograniczaniu zakresu zamówienia należy przestrzegać zasady wynikającej z treści art.

433 pkt 4 PZP, natomiast w zakresie, gdzie zwiększenie zakresu zamówienia stanowi opcję, należy stosować się do reguł wynikających z art. 441 ust. 1 PZP.

Odpowiedź: Zamawiający uchyła w projekcie umowy dotychczasowy zapis.

34. Do §9 ust. 2 pkt 4 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na naliczanie kary za odstąpienie od umowy w wysokości 10% wartości brutto NIEZREALIZOWANEJ części umowy?

Odpowiedź: Nie. Zamawiający podtrzymuje postanowienia treści SWZ.

35. Do §12 ust. 1 pkt 5 wzoru umowy. Prosimy o informację, czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy oraz braku możliwości dostarczenia zamiennika asortymentu w cenie przetargowej (bo np. będzie to groziło rażącą stratą dla Wykonawcy), Zamawiający wyrazi zgodę na sprzedaż w cenie zbliżonej do rynkowej lub wyłączenie tego produktu z umowy bez konieczności ponoszenia kary przez Wykonawcę?

Odpowiedź: Nie. Zamawiający podtrzymuje postanowienia treści SWZ.

36. Czy w stosunku do Zamawiającego na chwilę obecną aktualizują się przesłanki „niewypłacalności” oraz „zagrożenia niewypłacalnością” w rozumieniu art. 6 ustawy z dnia 15 maja 2015 r. – Prawo restrukturyzacyjne (t. j. Dz. U. 2022 poz. 2309 ze zm.) oraz art. 10 ustawy z dnia 28 lutego 2003 r. – Prawo upadłościowe (t. j. Dz. U. 2022 poz. 1520 ze 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: Pytanie nie jest wnioskiem o wyjaśnienie treści SWZ.

37. 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 niemożności 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 dnia 15 maja 2015 r. – Prawo restrukturyzacyjne (t. j. Dz. U. 2022 poz. 2309 ze

zm.) oraz w ustawie z dnia 28 lutego 2003 r. – Prawo upadłościowe (t. j. Dz. U. 2022 poz. 1520 ze zm.).

Odpowiedź: Pytanie nie jest wnioskiem o wyjaśnienie treści SWZ.

II

Działając na podstawie art. 137 ust. 1 i 2 ustawy, Zamawiający dokonuje modyfikacji treści SWZ w następujący sposób:

- § 6 projektu umowy (załącznik nr 4 do SWZ) otrzymuje nowe brzmienie, o treści:

§ 6

1. Z tytułu wykonania niniejszej umowy, Zamawiający zapłaci Wykonawcy wynagrodzenie do maksymalnej wysokości zł netto (słownie: i/100) powiększone o obowiązujący podatek VAT, tj..... zł brutto (słownie: i/100), zgodnie z treścią formularza ofertowego Wykonawcy, złożonego w postępowaniu.

2. Zamawiający oświadcza, że zakresem podstawowym, gwarantowanym przedmiotem umowy objęte są dostawy o wartości 70 % wynagrodzenia, o którym mowa w ust 1. Pozostałe dostawy o wartości 30 % wynagrodzenia, o którym mowa w ust. 1 objęte są prawem opcji (zakresem rozszerzonym). Zamawiający skorzysta z opcji w sytuacji wykorzystania zakresu podstawowego, gwarantowanego przed upływem terminu na jaki zawarta została umowa z Wykonawcą, w sytuacji zwiększonego zapotrzebowania na przedmiot zamówienia. O skorzystaniu z opcji Zamawiający każdorazowo będzie informował Wykonawcę składając zamówienie zgodnie z warunkami składania zamówień, określonymi w § 3 ust. 1 umowy.

3. Analogicznie do zapisu, o którym mowa w ust. 2 Zamawiający oświadcza, że zakresem podstawowym objęte są dostawy w ilości 70% każdej pozycji asortymentowej wskazanej w formularzu cenowym. Pozostałe dostawy w ilości 30 % każdej pozycji asortymentowej objęte są prawem opcji. Przy obliczaniu zakresu podstawowego stosuje się zaokrąglenia w górę, do pełnych ilości.

4. Zaoferowane ceny zawierają wszystkie koszty związane z wykonaniem zamówienia w tym dostawy do Zamawiającego.

5. W przypadku przejściowego braku asortymentu u Wykonawcy, Zamawiający jest uprawniony do zamówienia brakującego asortymentu u dowolnego dostawcy, a różnicą ceny, wynikającą z ceny zakupu u innego dostawcy, a ceną Wykonawcy obciążony zostanie Wykonawca (dotyczy wyłącznie sytuacji, gdy cena nabycia asortymentu u innego dostawcy będzie wyższa aniżeli oferowana przez Wykonawcę).

Wyjaśnienia i modyfikacje są wiążące z chwilą ich publikacji.

/-/ Paweł Dopierała

Prezes Zarządu