



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 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 nie uwzględni wniosku.

Uzasadnienie: Zamawiający stwierdza, że wzór umowy spełnia wymogi ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. 2023 poz. 1605) wynikające z art. 99 ust. 1 oraz art. 433 pkt 4 dotyczące określenia minimalnej ilości asortymentu, do której Zamawiający może ograniczyć zakres zamówienia, co przewiduje § 7 ust. 2 w zw. z art. 7 ust. 6 wzoru umowy. Wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 17 listopada 2023 roku w sprawie o sygn. akt: KIO 3212/23 odnosi się do odmiennego stanu faktycznego i nie stanowi argumentu przemawiającego za zmianą § 2 ust. 4 wzoru umowy, który winien być interpretowany łącznie z § 7 ust. 2 w zw. z art. 7 ust. 6 wzoru umowy.





2. Do §3 ust. 2 tiret piąte wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wymiaru kary umownej za opóźnienie dostawy w ramach importu docelowego do wysokości 1,5% wartości niezrealizowanego zamówienia za każdy dzień zwłoki?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na obniżenie wymiaru kary umownej za opóźnienie dostawy w ramach importu docelowego do wysokości 1,5% wartości niezrealizowanego zamówienia za każdy dzień zwłoki - § 3 ust. 2 tiret piąte wzoru umowy.

Uzasadnienie: Kara umowna jest zastrzeżona na wypadek nienależytego wykonania umowy, w tym również nieterminowego jej wykonywania. Kara umowna ma „dyscyplinować” Wykonawcę, a zbyt niska kara umowna nie spełni swojej funkcji.

3. Do §6 ust. 5 wzoru umowy: Czy Zamawiający zrezygnuje z zapisu zamieszczonego w §6 ust. 5 wzoru umowy, ponieważ w art. 8 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych, ustawodawca przewidział uprawnienie wierzyciela do naliczania odsetek bez uprzedniego wezwania. Zgodnie z art. 13 ustawy o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych, postanowienia umów wyłączające lub ograniczające uprawnienie wierzyciela, o którym mowa w art. 8 ust. 1 są nieważne, stąd w/w zapis umowy będzie obciążony sankcją nieważności.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Uzasadnienie: Treść przepisu wynika z zasad gospodarowania środkami publicznymi określonymi ustawą o finansach publicznych i w związku z tym nie może zostać wyłączona ze wzoru umowy. Przepis nie oznacza kategorycznego zrzeczenia się roszczenia o zapłatę odsetek ustawowych za opóźnienie, nie wpływa tym samym negatywnie na sytuację prawną Wykonawcy.

4. Do §6 ust. 10 wzoru umowy. Prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o §6 ust. 10 wzoru umowy, zarówno Wykonawca jaki i Zamawiający nabędą uprawnienie do rozwiązania w tej części umowy za porozumieniem stron, z zachowaniem jednomiesięcznego okresu wypowiedzenia, bez obowiązku ponoszenia z tego tytułu kar umownych.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Wskazane w zapytaniu uprawnienie do wypowiedzenia umowy z zachowaniem miesięcznego terminu wypowiedzenia bez podania przyczyny oraz bez obowiązku ponoszenia kar umownych jest już zawarte w § 7 wzoru umowy.

Możliwość naliczenia kary umownej została przewidziana w § 9 w razie rażącego naruszenia postanowień umowy i rozwiązania umowy ze skutkiem natychmiastowym.

1. Czy Zamawiający w **§ 3 pkt.1 umowy** wyrazi zgodę na dostawy standardowe w ciągu 2 dni roboczych zamiast w 48 godzin?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

2. Czy Zamawiający w **§ 3 pkt.1 umowy** wyrazi zgodę na dostawy „cito” w ciągu 1 dnia roboczego zamiast w 24 godzin?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

3. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu **umowy § 3 pkt. 7** na: „Maksymalna wysokość kar umownych określonych w ustępach





poprzedzających nakładanych przez Zamawiającego wynosić może 50% niezrealizowanej wartości zamówienia”?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytania:

4. Czy Zamawiający dopuści w pakiecie nr 7 pozycja 1 opakowanie typu ampułka ?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.

5. Czy Zamawiający dopuści w pakiecie nr 7 pozycja 2 opakowanie zbiorcze x 10 szt z odpowiednim przeliczeniem ilości ?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.

6. Czy Zamawiający dopuści w pakiecie nr 38 pozycja 1 opakowanie zbiorcze x 40 szt z odpowiednim przeliczeniem ilości ?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.

7. Czy Zamawiający dopuści w pakiecie nr 38 pozycja 2 opakowanie zbiorcze x 20 szt z odpowiednim przeliczeniem ilości ?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza. Ilość opakowań należy przeliczyć do dwóch miejsc po przecinku.

8. Czy Zamawiający dopuści w pakiecie nr 38 pozycja 3 opakowanie zbiorcze x 20 szt z odpowiednim przeliczeniem ilości ?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.

9. Czy Zamawiający dopuści w pakiecie nr 38 pozycja 4 opakowanie zbiorcze x 20 szt z odpowiednim przeliczeniem ilości ?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.

10. Czy Zamawiający dopuści w pakiecie nr 38 pozycja 5 opakowanie zbiorcze x 20 szt z odpowiednim przeliczeniem ilości ?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.

11. Czy Zamawiający dopuści w pakiecie nr 38 pozycja 6 opakowanie zbiorcze x 10 szt z odpowiednim przeliczeniem ilości ?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.

12. Czy Zamawiający dopuści w pakiecie nr 38 pozycja 7 opakowanie zbiorcze x 20 szt z odpowiednim przeliczeniem ilości ?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.

13. Czy Zamawiający dopuści w pakiecie nr 38 pozycja 8 opakowanie zbiorcze x 20 szt z odpowiednim przeliczeniem ilości ?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.

14. Czy Zamawiający dopuści w pakiecie nr 38 pozycja 10 opakowanie zbiorcze x 40 szt z odpowiednim przeliczeniem ilości ?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.

15. Czy Zamawiający dopuści w pakiecie nr 38 pozycja 11 opakowanie zbiorcze x 20 szt z odpowiednim przeliczeniem ilości ?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.

16. Czy Zamawiający dopuści w pakiecie nr 38 pozycja 12 opakowanie zbiorcze x 20 szt z odpowiednim przeliczeniem ilości ?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.





17. Czy Zamawiający dopuści w pakiecie nr 38 pozycja 13 opakowanie zbiorcze x 10 szt z odpowiednim przeliczeniem ilości ?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.

18. Czy Zamawiający dopuści w pakiecie nr 38 pozycja 14 opakowanie zbiorcze x 20 szt z odpowiednim przeliczeniem ilości ?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.

19. Czy Zamawiający dopuści w pakiecie nr 38 pozycja 15 opakowanie zbiorcze x 20 szt z odpowiednim przeliczeniem ilości ?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.

20. Czy Zamawiający dopuści w pakiecie nr 38 pozycja 16 opakowanie zbiorcze x 10 szt z odpowiednim przeliczeniem ilości ?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.

21. Czy Zamawiający dopuści w pakiecie nr 38 pozycja 18 opakowanie zbiorcze x 20 szt z odpowiednim przeliczeniem ilości ?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza. Ilość opakowań należy przeliczyć do dwóch miejsc po przecinku.

22. Czy Zamawiający dopuści w pakiecie nr 38 pozycja 19 opakowanie zbiorcze x 20 szt z odpowiednim przeliczeniem ilości ?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.

23. Czy Zamawiający dopuści w pakiecie nr 39 pozycja 2 opakowanie zbiorcze x 20 szt z odpowiednim przeliczeniem ilości ?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza. Ilość opakowań należy przeliczyć do dwóch miejsc po przecinku.

24. Czy Zamawiający dopuści w pakiecie nr 39 pozycja 4 opakowanie zbiorcze x 20 szt z odpowiednim przeliczeniem ilości ?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.

1. Czy Zamawiający dopuści w pakiecie nr 4 Dabigatran Etebilae kapsułki x 60 kapsułek z odpowiednim przeliczeniem ilości opakowań?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.

2. Czy Zamawiający dopuści w pakiecie nr 24 Fluconazole 0,002g/ml 100ml x 1 flakon z odpowiednim przeliczeniem ilości opakowań?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.

3. W związku z zakończoną produkcją Propranolol amp.1mg/ml x 10 prosimy o wykreślenie pozycji nr 19 z pakietu nr 18.

Jeżeli lek(i) lek nie jest już produkowany lub jest tymczasowy brak produkcji – maksymalnie do 4 miesięcy, należy wycenić ten lek podając ostatnią cenę sprzedaży oraz uwagę o jego braku. Wykonawca musi dołączyć dokument potwierdzający niedostępność lub brak produkcji leku(ów).

Dotyczy pakietu nr 22 poz. 8.

Czy Zamawiający dopuści wycenę produktu Timonacik, 100 mg, **tabl., 100 szt.** z przeliczeniem ilości x60 opak.?

Odpowiedź: Zamawiający nie dopuszcza.





Dotyczy pakietu nr 4 poz. 1.

Czy Zamawiający dopuści wycenę produktu Dabigatran etexilate kapsułki **110 mg x 60szt.** z przeliczeniem ilości x15 opak. co pozwoli na złożenie atrakcyjniejszej cenowo oferty?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.

Pytanie do formularza cenowego pakiet 13 poz. 3:

Czy Zamawiający dopuści wycenę Pantoprazol * 1 fiol - 10 000 sztuk?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza.

**DYREKTOR
SPZZOZ w Gryficach
Danuta Kowalewska**

