



ZP.263.17.2024.ADB

Opole, dnia 09 lipca 2024

## ODPOWIEDZI na pytania do treści SWZ

Kliniczne Centrum Ginekologii, Położnictwa i Neonatologii w Opolu w odpowiedzi na n/w pytania do specyfikacji warunków zamówienia w trybie podstawowym bez negocjacji pn. **Zakup wraz z dostawą leków (z podziałem na 6 zadań)**, udziela następujących wyjaśnień:

### 1. Pytanie

Do §1 ust. 3 wzoru umowy: Prosimy o 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 tych zapisów jest na tyle ogólna i nieprecyzyjna, że na jej podstawie wykonawcy nie są w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia w zakresie poszczególnych pozycji asortymentowych oraz dokonać prawidłowej kalkulacji cen 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. oraz 441 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. 2023 poz. 1605). 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



ul. W. Reymonta 8  
45-066 OPOLE  
NIP: 754-24-80-425  
REGON: 000640136  
KRS: 0000005533  
BDO: 000076622

Tel. 77 454 54 01 lub 531 069 634

Fax: 77 453 61 06 lub wew. 444

[www.ginekologia.opole.pl](http://www.ginekologia.opole.pl)

e-mail: [centrum@ginekologia.opole.pl](mailto:centrum@ginekologia.opole.pl)

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 wyłączaają 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 podtrzymuje zapisy SWZ i wzoru umowy.**

## **2. Pytanie**

Do §4 ust. 2 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu przedziału czasowego, w którym możliwa będzie dostawa na okres pomiędzy godziną 7.00 a godziną 13.00?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

## **3. Pytanie**

Do §4 ust. 2 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu dostawy w trybie pilnym do 12 godzin od daty złożenia zamówienia?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

## **4. Pytanie**

Do §5 ust. 3, ust. 4 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu na wymianę towaru wadliwego na wolny od wad do 72 godzin dla trybu zwykłego oraz do 12 godzin dla trybu pilnego od chwili zgłoszenia nieprawidłowości?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

## **5. Pytanie**

Do §6 ust. 1 pkt 2 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę sposobu obliczania kary umownej zastrzeżonej w §6 ust. 1 pkt 2 wzoru umowy w taki sposób, aby wynosiła ona 10% wartości NIEZREALIZOWANEJ części umowy brutto?

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ i wzoru umowy.**

## **6. Pytanie**

Dotyczy pakietu nr D poz. 2. Proszę o dopuszczenie wyceny preparatu o nazwie handlowej Uman Big 180j.m./ml.

**Odpowiedź: Zamawiający nie dopuszcza.**

## **7. Pytanie**

Dotyczy pakietu nr D poz. 23 Kalii dihydrogenophosphas+Natrii hydrogenophosphas+Kalii hydroxidum 170,1mg+133,58mg+14mg/ml, koncentrat do sporządzania roztworu do infuzji, 10 fiolek a 20ml – lek Addiphos wycofany z oferty producenta, zamiennie dostępny Glycophos. Prosimy o informację czy wycenić zamiennik czy nie wyceniać pozycji wcale?

**Odpowiedź: Należy wycenić zgodnie ze specyfikacją.**

Małgorzata Sobel

Dyrektor