

E.ZP.261.44.2023

Do Wykonawców

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia na **dostawę leków, preparatów krwiopochodnych, środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego i wyrobów medycznych.**

Zamawiający udziela następujących odpowiedzi na zapytania do treści Specyfikacji Warunków Zamówienia:

Pytanie 1

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postaci proponowanych preparatów – tabletki na tabletki powlekane i odwrotnie

- tabletki lub kapsułki odwrotnie
- tabletki na drażetki i odwrotnie
- tabletki na tabletki dojelitowe i odwrotnie
- kapsułki na kapsułki miękkie lub twarde i odwrotnie ?

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza możliwość zaoferowania przedmiotu zamówienia o innej postaci, zgodnie z zapisem zawartym w pkt. 4.7.2) SWZ. Tabletki dojelitowe są tabletkami powlekanymi i stąd nie są wymienione w pkt. 4.7.2) SWZ, kapsułki nie są różnicowane na twarde i miękkie. Zamawiający wyraża zgodę na zastosowanie wymienionych powyżej zmian postaci leków.

Pytanie 2

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę fiolki na ampułki?

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza możliwość zaoferowania przedmiotu zamówienia o innej postaci, zgodnie z zapisem zawartym w pkt. 4.7.2) SWZ.

Pytanie 3

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę fiolki lub ampułki na ampułko-strzykawkę?

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza możliwość zaoferowania przedmiotu zamówienia o innej postaci, zgodnie z zapisem zawartym w pkt. 4.7.2) SWZ.

Pytanie 4

Zwracamy się z prośbą o określenie w jaki sposób postąpić w przypadku zaprzestania lub braku produkcji danego preparatu. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na podanie ostatniej ceny i informacji pod pakietem?

Odpowiedź:

Zamawiający wymaga zaoferowania przedmiotu zamówienia zgodnie z Formularzem cenowym/Przedmiot zamówienia. Zamawiający nie wyraża zgody na podanie ostatniej ceny i informacji pod pakietem.

Pytanie 5

Czy Zamawiający wyrazi zgodę w przypadku braku leku oryginalnego na wycenę preparatów z dopuszczenia Ministra Zdrowia

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, że dopuszczenie do obrotu, wydane przez Ministra Zdrowia dla leku czyni jego obrót możliwym. Zamawiający wyraża zgodę na jego zaoferowanie pod warunkiem posiadania wszystkich koniecznych w tej sytuacji dokumentów.

Pytanie 6

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wielkości opakowań (tabletek, ampułek, kilogramów itp.)? Jeśli tak to prosimy o podanie w jaki sposób przeliczyć ilość opakowań handlowych (czy podać pełne ilości opakowań zaokrąglone w górę, czy ilość opakowań przeliczyć do dwóch miejsc po przecinku)?

Odpowiedź:

Zgodnie zapisami zawartymi w pkt. 4.7 SWZ Zamawiający określa następujący, dopuszczalny sposób zaoferowania przedmiotu zamówienia:

1. w Formularzach cenowych/Przedmiot zamówienia, w kolumnie: „Zaoferowana ilość opakowań”, należy podać wymagane w SWZ ilości przedmiotu zamówienia tzn. ilość opakowań po przeliczeniu zapotrzebowania. Jeżeli z przeliczeń nie wynikają pełne opakowania należy podać ilość ułamkową z zaokrągleniem do dwóch miejsc po przecinku (zgodnie z zasadą arytmetyczną).
2. Wykonawca będzie zobowiązany do dostarczania towaru w pełnych opakowaniach. Jeżeli ilość wymagana przez Zamawiającego jest mniejsza niż ilość znajdująca się w opakowaniu, Wykonawca powinien uwzględnić tę różnicę w kalkulacji ceny.

Pytanie 7

Czy Zamawiający dopuści zaoferowanie w Pakiecie 2 Filgrastymu w wielkości opakowania x 5 ampułkostrzykawek z przeliczeniem opakowań:

- w pozycji 1 z zaokrągleniem na 6 opakowań handlowych,
- w pozycji 2 na 12 opakowań handlowych?

Odpowiedź:

Zgodnie zapisami SWZ zawartymi w pkt. 4.7 SWZ Zamawiający określa następujący, dopuszczalny sposób zaoferowania przedmiotu zamówienia:

1. w Formularzach cenowych/Przedmiot zamówienia, w kolumnie: „Zaoferowana ilość opakowań”, należy podać wymagane w SWZ ilości przedmiotu zamówienia tzn. ilość opakowań po przeliczeniu zapotrzebowania. Jeżeli z przeliczeń nie wynikają pełne opakowania należy podać ilość ułamkową z zaokrągleniem do dwóch miejsc po przecinku (zgodnie z zasadą arytmetyczną).
2. Wykonawca będzie zobowiązany do dostarczania towaru w pełnych opakowaniach. Jeżeli ilość wymagana przez Zamawiającego jest mniejsza niż ilość znajdująca się w opakowaniu, Wykonawca powinien uwzględnić tę różnicę w kalkulacji ceny.

Pytanie 8

Czy Zamawiający w pakiecie nr 70 poz. 1 i 2 wymaga by Meropenem posiadał stabilność fizykochemiczną r-u do infuzji rozpuszczonego w 0,9% chlorku sodu przez minimum 3godz w temperaturze 25°C oraz przez 24 godziny w temperaturze 2°C-8°C (zapis potwierdzony w CHPL).

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza, ale nie wymaga zaoferowania leku o opisanych parametrach.

Pytanie 9

Czy w pakiecie 15 poz. 1 i 2 (Dexamethasonum inj.) Zamawiający wymaga, aby dexamethasone posiadał zarejestrowane i potwierdzone w karcie charakterystyki produktu leczniczego wskazania do profilaktyki nudności i wymiotów indukowanych chemio- lub radioterapią oraz innych działań niepożądanych i powikłań związanych z prowadzoną terapią przeciwnowotworową, a także wskazania do profilaktyki i leczenia powikłań zabiegów chirurgicznych, w tym głównie nudności i wymiotów, którym można zapobiec lub złagodzić poprzez podanie glikokortykosteroidów?

Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, że nie wymaga zaferowania leku o opisanych pytaniem wskazaniach. Zamawiający dopuszcza możliwość zaferowania opisanego leku.

Pytanie 10

Dotyczy pakietu nr 39, poz. 12

Czy Zamawiający wyraża zgodę na złożenie oferty na potas w postaci kapsułek o przedłużonym uwalnianiu 315 mg jonów potasu (600 mg chlorku potasu) x 100 kapsułek?

Lek Kaldyum ma postać kapsułek o przedłużonym uwalnianiu.

Kapsułka zawiera mieszaninę jasnoniebieskich i białych lub prawie białych peletek zapewniających przedłużone uwalnianie chlorku potasu.

Po rozpadzie kapsułki, peletki ulegają rozproszeniu w treści pokarmowej i stopniowo uwalniają substancję czynną w trakcie przechodzenia przez przewód pokarmowy.

Chroni to przed osiągnięciem nadmiernie wysokiego miejscowego stężenia chlorku potasu i zmniejsza niepożądane działania na przewód pokarmowy.

Lek Kaldyum może być podany pacjentom karmionym przez zgłębnik ponieważ zgodnie z ChPL kapsułkę można otworzyć i wymieszać peletki z pokarmem lub płynem podawanym przez zgłębnik żołądkowy lub jelitowy.

Lek Kaldyum może być podany pacjentom z trudnościami w połykaniu, ponieważ zgodnie z ChPL kapsułkę można otworzyć i wymieszać peletki z pokarmem lub płynem [...].

Lek Kaldyum nie zawiera laktozy, a więc przy jego stosowaniu zmniejszone jest ryzyko działań niepożądanych u pacjentów z nietolerancją laktozy.

Odpowiedź:

Zamawiający nie dopuszcza możliwości zaferowania leku o opisanym składzie.

Pytanie 11

Dotyczy pakietu nr 110

Czy ze względu na aspekt farmakoekonomiczny Zamawiający dopuszcza zaferowanie kwasu zoledronowego w postaci wygodnego w przygotowaniu, dającego możliwość skrócenia czasu przygotowania roztworu do infuzji 4 mg/100 ml? Obecnie na rynku ceny kwasu zoledronowego w postaci koncentratu i roztworu są na porównywalnym poziomie.

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza możliwość zaferowania leku w postaci roztworu do infuzji 4 mg/100 ml., w ilości 20 fiolek.

Pytanie 12

Czy w celu miarkowania kar umownych Zamawiający dokona modyfikacji postanowień projektu przyszłej umowy w zakresie zapisów § 8 ust. 1, 2, 4:

1. W przypadku zwłoki w terminach dostaw podanych w umowie z winy Wykonawcy i niezgodnionych z Zamawiającym lub ich zaprzestania z winy Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,5% ceny brutto każdej części opóźnionej lub niezrealizowanej dostawy za każdy dzień zwłoki, jednak nie więcej niż 10% ceny brutto każdej części opóźnionej lub niezrealizowanej dostawy. Kary będą naliczane do czasu realizacji prawidłowej dostawy lub wymiany towaru lub do czasu nabycia zastępczego.

2. W przypadku, gdy po dokonaniu odbioru towaru ujawnią się nieprawidłowości w dostawie (w szczególności wady towaru lub braki) Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,5% ceny brutto dostawy wadliwej lub w inny sposób niezgodnej z umową dostawy, jednak nie więcej niż 10% ceny brutto dostawy wadliwej lub w inny sposób niezgodnej z umową dostawy.

4. W przypadku niepowiadomienia Zamawiającego o wygaśnięciu pozwolenia i niezyskania kolejnego, zgodnie z obowiązkiem wynikającym z § 1 ust. 7 umowy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 200 zł.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację projektu umowy.

Pytanie 13

Dotyczy § 4 ust. 12 Załącznika nr 6 do swz.

„... 12. Ilości określone w załączniku do niniejszej umowy, stanowią wielkość szacunkową, których faktyczne wykorzystanie będzie uzależnione od bieżących potrzeb, w szczególności liczby hospitalizowanych (przyjętych) pacjentów, przebiegu leczenia czy wykonywanych zabiegów. Określone w załączniku do umowy ilości mogą ulec zmniejszeniu i zostać zredukowane do faktycznych potrzeb i możliwości, nie więcej jednak niż do 50 % pierwotnej ilości, bez prawa dochodzenia roszczeń z tego tytułu przez Wykonawcę. Zamawiający zobowiązuje się do zrealizowania przedmiotu umowy w wysokości minimalnej 50% łącznej ceny brutto umowy. Zamawiający zastrzega sobie prawo do:

- 1) jednostronnego zmniejszenia wielkości zamówienia na każdej z pozycji w obrębie danej części przedmiotu zamówienia, łącznie o maksimum 50 % ceny brutto danego pakietu w zależności od bieżących potrzeb Zamawiającego;
- 2) jednostronnego zwiększenia ilości jednej pozycji, kompensując to zmniejszeniem ilości innej pozycji w obrębie danego pakietu, z zachowaniem cen jednostkowych zawartych w Formularzu cenowym/Przedmiot zamówienia, przy czym zmiana ta nie może zwiększyć łącznej ceny umowy.

Skorzystanie z powyższego prawa nie stanowi zmiany umowy.

Mając na względzie fakt, że postępowanie realizowane jest w częściach (grupach), a Zamawiający zawarł Umowę z jednym podmiotem, na kilka tych części (grup), czy ewentualna rezygnacja z 40% asortymentu dotyczyć będzie odpowiednio każdej części (grupy) osobno?

Dodatkowo wnosimy o ograniczenie zmiany asortymentu i ilości, do chociażby określonej wielkości danej grupy, (zadania, części) ze względu na fakt, że przygotowanie racjonalnej oferty dla nieznanego faktycznie przedmiotu zamówienia, graniczy z cudem oraz pozostaje w konflikcie z przepisami ustawy PZP, w zakresie określania przedmiotu zamówienia. Oczywiście jest, że Zamawiający korzystając z powołanego uprawnienia, może żądać dostarczenia przedmiotu zamówienia, który faktycznie nie był określony w SWZ, powodując niejednokrotnie konieczność realizacji dostaw powyżej kosztów zakupu, gdyż producenci przedmiotu zamówienia ograniczają swoje oferty tylko i wyłącznie do zakresu i ilości wskazanych w SWZ.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację projektu umowy.

Pytanie 14

Dotyczy § 8 ust. 1 i 2 Załącznika nr 6 do swz.

„... 1. W przypadku zwłoki w terminach dostaw podanych w umowie z winy Wykonawcy i niezgodnionych z Zamawiającym lub ich zaprzestania z winy Wykonawcy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,5% ceny brutto każdej części opóźnionej lub niezrealizowanej dostawy za każdy dzień zwłoki. Kary będą naliczane do czasu realizacji prawidłowej dostawy lub wymiany towaru lub do czasu nabycia zastępczego.

2. W przypadku, gdy po dokonaniu odbioru towaru ujawnią się nieprawidłowości w dostawie (w szczególności wady towaru lub braki) Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,5% ceny brutto dostawy wadliwej lub w inny sposób niezgodnej z umową dostawy.”

Mając na względzie powyższe zapisy wnosimy o wyjaśnienie, co Zamawiający rozumie pod pojęciem wykonania Umowy w sposób niezgodny z Umową oraz czemu Wykonawca ma ponosić dodatkowe koszty określone w zdaniu pierwszym ust. 2, wykonując jednocześnie naprawę poniesionej szkody.

Wnosimy również o wyjaśnienie z jakiego powodu Wykonawca ma ponosić karę z tytułu braku towaru zamówionego, jeżeli Wykonawca dokona uzupełnienia z zachowaniem terminu dostawy?

Odpowiedź:

Warunki wykonania umowy (dostawy) zostały określone w projekcie do umowy oraz wynikają z treści SWZ, wskazanego pojęcia nie można zdefiniować jest to wyrażenie kodeksowe i należy brać pod uwagę warunki konkretnej umowy.

Wykonawca powinien starać się nie dopuścić do nieprawidłowości w dostawie.

Zastrzeżona kara umowna dotyczy „zwłoki” zatem wyłącznie zawinionego opóźnienia Wykonawcy. Należy tutaj odróżnić pojęcie zwłoki od opóźnienia. Z opóźnieniem mamy do czynienia wówczas, gdy Wykonawca nie spełnia świadczenia w czasie właściwym z przyczyn, za które odpowiedzialności nie ponosi. Zwłoka jest zaś opóźnieniem kwalifikowanym, wynikającym z okoliczności, za które Wykonawca ponosi odpowiedzialność. Opóźnienie nie jest zwłoką, gdy Wykonawca udowodni, że nastąpiło ono z przyczyn, za które odpowiedzialności nie ponosi. Jeżeli Wykonawca dochowa terminu dostawy kara nie zostanie naliczona.

Pytanie 15

Dotyczy § 9 ust. 1 - 3 Załącznika nr 6 do swz.

„... 1. Wykonawca przyjmuje do wiadomości, iż wykonanie przez niego zamówienia w całości bądź w części po terminie określonym w umowie może nie mieć dla Zamawiającego znaczenia ze względu na konieczność zapewnienia dostępności towaru u Zamawiającego.

2. Zamawiający ma prawo zamiast brakujących towarów objętych niniejszą umową nabyć towar o jednakowych parametrach wskazanych w opisie asortymentu, zawartym w Formularzu cenowym/Przedmiot zamówienia lub nabyć towar o identycznej nazwie substancji czynnej, postaci i dawce na koszt Wykonawcy (tzw. nabycie zastępcze) bez konieczności wyznaczania Wykonawcy dodatkowego terminu do wykonania niezrealizowanej części zamówienia i bez obowiązku nabycia od Wykonawcy towarów dostarczonych po terminie w przypadku braku dostawy w terminie określonym w umowie. Postanowienie to stosuje się odpowiednio w przypadku niedostarczenia towarów wolnych od wad w terminie określonym w § 7 ust. 2.

3. W przypadku dokonania nabycia zastępczego, o którym mowa w ust. 2 Wykonawca zobowiązuje się wyrównać Zamawiającemu poniesioną szkodę tj. zapłacić Zamawiającemu kwotę stanowiącą różnicę pomiędzy ceną towarów, jaką Zamawiający zapłaciłby Wykonawcy, gdyby ten dostarczył mu towary, a ceną towarów, którą Zamawiający zobowiązany jest zapłacić w związku z nabyciem zastępczym oraz koszt dostawy w terminie 14 dni od daty otrzymania wezwania do zapłaty.”

1. Czy Zamawiający mając na względzie powołane zapisy przewiduje poinformować Wykonawcę o „Nabyciu zastępczym” oraz o przewidywanych kosztach zakupu? Dodatkowo czy Zamawiający przewiduje możliwość wskazania Zamawiającemu miejsca „Nabycia zastępczego”?
2. Mając na względzie zachowanie zasad równości stron przyszłej umowy, czy nie byłoby zasadnym aby Zamawiający określił ramy czasowe (np. 14 dni), w sytuacji wykonania Nabycia zastępczego na przekazanie w tym czasie odpowiedniej Noty do Wykonawcy? Z całkowitą pewnością byłoby to z korzyścią dla Stron Umowy, gdyż Nabycie zastępcze (jego wielkość), pomniejsza wielkość zawartą w Umowie.
3. Mając na względzie fakt, że Zamawiający może obciążyć Wykonawcę kosztem Nabycia zastępczego wnosimy o wskazanie środków odwoławczych, które będą uwzględniały fakt, że Zamawiający może dokonać obliczenia kwot obciążenia niezgodnych ze stanem faktycznym lub pomyłką. W obecnym stanie faktycznym zgodnie z ust. 3 Wykonawca ma zapłacić określoną przez Zamawiającego kwotę w terminie 14 dni od dnia powzięcia wezwania, bez żadnych środków odwoławczych. Czyli tym samym nieważne jaka wielkość obciążenia Wykonawca zobowiązany jest zapłacić.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację projektu umowy.

Umowa precyzuje termin dostawy, każdorazowe zamówienie obliguje Wykonawcę do jego realizacji zgodnie z umową. Brak realizacji w określonym terminie, naraża na niebezpieczeństwo Zamawiającego (szpital) na niewystarczający stan magazynowy, co stwarza ryzyko niebezpieczeństwa dla pacjentów. Obliczenie ew. różnicy wartości w przypadku nabycia zastępczego prowadzone jest na podstawie umowy i faktury dotyczącej nabycia zastępczego.

Par. 9 ust. 1 jasno stanowi, że:

„§ 9

1. *Wykonawca przyjmuje do wiadomości, iż wykonanie przez niego zamówienia w całości bądź w części po terminie określonym w umowie może nie mieć dla Zamawiającego znaczenia ze względu na konieczność zapewnienia dostępności towaru u Zamawiającego.*

Pytanie 16

Dotyczy Pakiet 23

Czy Zamawiający w Pakiecie 23 Płyn wieloelektrolitowy, izotoniczny, flakon lub worek z dwoma niezależnymi portami, 500 ml wymaga płynu wieloelektrolitowego, fizjologicznego, izotonicznego o składzie zbliżonym do składu osocza, który zgodnie z zapisem w ChPL można podawać w okresie okołoperacyjnym?

Odpowiedź:

Zamawiający wymaga zaoferowania przedmiotu zamówienia zgodnie z opisem zawartym w Formularzy cenowym/Przedmiot zamówienia (załącznik nr 1-23 do SWZ), tj. płynu wieloelektrolitowego, izotonicznego, flakon lub worek z dwoma niezależnymi portami, 500 ml.

Pytanie 17

pakiet 25, pozycja 1, 2, 3, 4, 5, 6, 14, 15

Prosimy Zamawiającego o wyłączenie pozycji z pakietu i przeniesienie ich do innego pakietu. Pozwoli to na przystąpienie większej ilości oferentów z Zamawiającemu wybór najkorzystniejszej oferty.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wydzieli pozycji z pakietu.

Pytanie 18

pakiet 25, pozycja 7 Czy Zamawiający dopuści preparat do żywienia dojelitowego, dieta płynna, kompletna, normokaloryczna, (1 kcal/ml) bezresztkowa, bezglutenowa, ze źródłem białka serwatka, kazeina, soja, groch. Zawartość w 100ml: białko 4,0g, tłuszcze: 3,9, węglowodany 12,3g, 500ml?

Odpowiedź:

Zamawiający wymaga zaoferowania przedmiotu zamówienia zgodnie z opisem zawartym w Formularzy cenowym/Przedmiot zamówienia (załącznik nr 1-25 do SWZ). Zamawiający nie dopuszcza możliwości zaoferowania opisanego produktu.

Pytanie 19

pakiet 25, pozycja 8 Czy Zamawiający dopuści preparat do żywienia dojelitowego, dieta płynna, kompletna, normokaloryczna, (1 kcal/ml) bezresztkowa, bezglutenowa, ze źródłem białka serwatka, kazeina, soja, groch. Zawartość w 100ml: białko 4,0g, tłuszcze: 3,9, węglowodany 12,3g, 1000ml?

Odpowiedź:

Zamawiający wymaga zaoferowania przedmiotu zamówienia zgodnie z opisem zawartym w Formularzy cenowym/Przedmiot zamówienia (załącznik nr 1-25 do SWZ). Zamawiający nie dopuszcza możliwości zaoferowania opisanego produktu.

Pytanie 20

pakiet 25, pozycja 12 Czy Zamawiający dopuści preparat w opakowaniu 1000 ml, po odpowiednim przeliczeniu? Pozostałe parametry zgodnie z SWZ.

Odpowiedź:

Zamawiający wymaga zaoferowania przedmiotu zamówienia zgodnie z opisem zawartym w Formularzy cenowym/Przedmiot zamówienia (załącznik nr 1-25 do SWZ). Zamawiający nie dopuszcza możliwości zaoferowania opisanego produktu.

Pytanie 21

pakiet 25, pozycja 13 Czy Zamawiający dopuści preparat do żywienia dojelitowego, dieta kompletna, (1,26 kcal/ml), wysokobiałkowa (32% energii), bezglutenowa, tłuszcze MCT, EPA, DHA, zawartość białka 10g/100ml, tłuszcze 4,9g/100 ml, węglowodany 10,4g/100ml, błonnik 0,09g/100 ml, osmolarność 275 mOsm/l, 500 ml?

Odpowiedź:

Zamawiający wymaga zaoferowania przedmiotu zamówienia zgodnie z opisem zawartym w Formularzy cenowym/Przedmiot zamówienia (załącznik nr 1-25 do SWZ). Zamawiający nie dopuszcza możliwości zaoferowania opisanego produktu.

Pytanie 22

pakiet 25, pozycja 18 Czy Zamawiający dopuści preparat do żywienia doustnego, dieta kompletna pod względem odżywczym, 200ml, kaloryczność 1,0 kcal/ml, o niskim indeksie glikemicznym, zawartość białka 4,9/100ml.

Odpowiedź:

Zamawiający wymaga zaoferowania przedmiotu zamówienia zgodnie z opisem zawartym w Formularzy cenowym/Przedmiot zamówienia (załącznik nr 1-25 do SWZ). Zamawiający nie dopuszcza możliwości zaoferowania opisanego produktu.

Pytanie 23

Czy w Pakiecie 1 poz. 82 Zamawiający dopuści zaoferowanie produktu ProbioDr, zawierającego 2 mld CFU bakterii *Lactobacillus rhamnosus* GG ATCC53103 i *Lactobacillus helveticus* w łącznym stężeniu 2 mld CFU/ kaps? Zawartość oferowanego produktu została potwierdzona w niezależnym badaniu wykonanym w Narodowym Instytucie Leków. Produkt konfekcjonowany w opakowaniach x 60 kapsulek (prosimy o możliwość przeliczenia na odpowiednią liczbę opakowań i zaokrąglenia uzyskanego wyniku w górę).

Odpowiedź:

Zamawiający wymaga zaoferowania przedmiotu zamówienia zgodnie z opisem zawartym w Formularzy cenowym/Przedmiot zamówienia (załącznik nr 1-1 do SWZ). Zamawiający nie dopuszcza możliwości zaoferowania opisanego produktu.

Pytanie 24

Czy w Pakiecie 1 poz. 82 Zamawiający dopuści zaoferowanie produktu LactoDr, zawierającego 6 mld CFU bakterii *Lactobacillus rhamnosus* GG ATCC53103 w stężeniu 6 mld CFU/ kaps? Skład oferowanego produktu został potwierdzony w niezależnym badaniu wykonanym w Narodowym Instytucie Leków. Produkt konfekcjonowany w opakowaniach x 30 kapsulek (prosimy o możliwość przeliczenia na odpowiednią liczbę opakowań i zaokrąglenia uzyskanego wyniku w górę).

Odpowiedź:

Zamawiający wymaga zaoferowania przedmiotu zamówienia zgodnie z opisem zawartym w Formularzy cenowym/Przedmiot zamówienia (załącznik nr 1-1 do SWZ). Zamawiający nie dopuszcza możliwości zaoferowania opisanego produktu.

Pytanie 25

Czy w Pakiecie 45 poz. 2 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:

Zamawiający wymaga zaoferowania przedmiotu zamówienia zgodnie zapisami zawartymi w SWZ oraz opisem zawartym w Formularzy cenowym/Przedmiot zamówienia (załącznik nr 1-45 do SWZ). Zamawiający dopuszcza możliwość zaoferowania opisanego produktu.

Pytanie 26

Czy w Pakiecie 45 poz. 2 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:

Zamawiający wymaga zaoferowania przedmiotu zamówienia zgodnie zapisami zawartymi w SWZ oraz opisem zawartym w Formularzy cenowym/Przedmiot zamówienia (załącznik nr 1-45 do SWZ). Zamawiający nie dopuszcza możliwości zaoferowania glukozy 75 g o smaku cytrynowym.

Pytanie 27

Czy Zamawiający wydzieli z pakietu nr 1 poz. 5 (Acidum tranexamicum 500 mg)? Pozwoli to przystąpić do pakietu większej ilości oferentów a tym samym Zamawiający uzyska korzystną cenę za przedmiot zamówienia.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wydzieli pozycji z Pakietu.

Pytanie 28

Czy Zamawiający dopuści w pakiecie nr 1 poz. 27 (Calcium gluconate) wycenę preparatu o nazwie handlowej *Calsiosol, 95,5mg/ml;10ml,roztw.d/wstrz,infuz,5amp w i ilości 1 op?*

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza możliwość zaferowania produktu o opisanym składzie i dawce.

Pytanie 29

Czy Zamawiający dopuści w pakiecie nr 1 poz. 46 (Diltiazemum 90 mg) wycenę preparatu w postaci tabletek o przedłużonym uwalnianiu, ponieważ taki jest dostępny?

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza możliwość zaferowania opisanego produktu, zgodnie z zapisem zawartym w pkt 4.7 SWZ.

Pytanie 30

Czy Zamawiający dopuści w pakiecie nr1 poz. 54 (Enzyma pancreatis) wycenę preparatu Pangrol 25 000, 25 000 j., kaps., 20 szt z odpowiednim przeliczeniem ilości opakowań?

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza możliwość zaferowania produktu o podanych parametrach z odpowiednim przeliczeniem ilości opakowań.

Pytanie 31

Czy Zamawiający dopuści w pakiecie nr 1 poz. 78 (Haloperidol amp) wycenę preparatu w ramach jednorazowego zezwolenia Ministra Zdrowia, ponieważ taki jest dostępny?

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza możliwość zaferowania opisanego produktu.

Pytanie 32

Dotyczy pakietu nr 1 poz. 93.

Czy zamawiający wymaga preparatu Makrogol 74 g x 48 saszetek (PEG 4 litry - Fortrans) stosowanego w rutynowym przygotowaniu do kolonoskopii. którego oferta cenowa jest korzystna dla Zamawiającego?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wymaga zaferowaniu opisanego produktu. Zamawiający wymaga zaferowania przedmiotu zamówienia zgodnie z opisem zawartym w Formularzy cenowym/Przedmiot zamówienia (załącznik nr 1-1 do SWZ), tj. Macrogolum 4000 64g+ siarczan sodu x 4 sasz., w ilości 1 opakowania.

Pytanie 33

Dotyczy pakietu nr 1 poz. 93.

Czy zamawiający wymaga preparatu Makrogol (74 g x 48 saszetek, PEG 4 litry - Fortrans) o składzie chemicznym zgodnym z SWZ?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wymaga zaferowaniu opisanego produktu. Zamawiający wymaga zaferowania przedmiotu zamówienia zgodnie z opisem zawartym w Formularzy cenowym/Przedmiot zamówienia (załącznik nr 1-1 do SWZ), tj. Macrogolum 4000 64g+ siarczan sodu x 4 saszetki, w ilości 1 opakowania.

Pytanie 34

Czy Zamawiający dopuści w pakiecie nr 1 poz. 97 (Methotrexatum 2,5 mg) wycenę preparatu o wielkości opakowania 100 szt w ilości 1 op, ponieważ taki jest dostępny?

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza możliwość zaoferowania innej wielkości opakowania.

Zgodnie zapisami zawartymi w pkt 4.7 SWZ Zamawiający określa następujący, dopuszczalny sposób zaoferowania przedmiotu zamówienia:

1. w Formularzach cenowych/Przedmiot zamówienia, w kolumnie: „Zaoferowana ilość opakowań”, należy podać wymagane w SWZ ilości przedmiotu zamówienia tzn. ilość opakowań po przeliczeniu zapotrzebowania. Jeżeli z przeliczeń nie wynikają pełne opakowania należy podać ilość ułamkową z zaokrągleniem do dwóch miejsc po przecinku (zgodnie z zasadą arytmetyczną).
2. Wykonawca będzie zobowiązany do dostarczania towaru w pełnych opakowaniach. Jeżeli ilość wymagana przez Zamawiającego jest mniejsza niż ilość znajdująca się w opakowaniu, Wykonawca powinien uwzględnić tę różnicę w kalkulacji ceny.

Pytanie 35

Czy Zamawiający z powodu niedostępności preparatu wydzieli z pakietu nr 1 poz. 126 (Propafenoni amp) ?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wydzieli pozycji z pakietu.

Pytanie 36

Czy Zamawiający dopuści w pakiecie nr 1 poz. 156 (Trazodonum 75 mg) wycenę preparatu w postaci tabletek o przedłużonym uwalnianiu, ponieważ taki jest dostępny?

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza możliwość zaoferowania opisanego produktu, zgodnie z zapisem zawartym w pkt. 4.7 SWZ.

Pytanie 37

Czy Zamawiający z powodu zakończonej produkcji preparatu wydzieli z pakietu nr 39 poz. 19 (Thiamini h/chl amp) ?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wydzieli pozycji z pakietu.

Pytanie 38

Czy Zamawiający z powodu zakończonej produkcji preparatu wydzieli z pakietu nr 42 poz. 6 (Cetaxololum krople) ?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wydzieli pozycji z pakietu.

Pytanie 39

Czy Zamawiający z powodu zakończonej produkcji preparatu wydzieli z pakietu nr 42 poz. 7,8 (Bezbiałkowy dializat z krwi cieląt maść i żel 20 g) ?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wydzieli pozycji z pakietu.

Pytanie 40

Czy Zamawiający z powodu zakończonej produkcji preparatu wydzieli z pakietu nr 42 poz. 19 (Heparinum natricum krem) ?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wydzieli pozycji z pakietu.

Pytanie 41

Dotyczy pakietu nr 1 poz. 47.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaferowanie preparatu równoważnego Simeconum 0,04g opakowanie 100 kps., posiadające takie same właściwości i zastosowanie co Dimeticonum 0,05 x 100 tbl.?

Odpowiedź:

Zamawiający wymaga zaferowania przedmiotu zamówienia zgodnie z opisem zawartym w Formularzy cenowym/Przedmiot zamówienia (załącznik nr 1-1 do SWZ). Zamawiający nie dopuszcza możliwości zaferowania opisanego produktu.

Pytanie 42

Dotyczy pakietu nr 1 poz. 69.

Proszę o wydzielenie pozycji do odrębnego pakietu. Umożliwi to przystąpienie większej liczby oferentów.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wydzieli pozycji z pakietu.

Pytanie 43

Dotyczy pakietu nr 1 poz. 144.

W związku z problemami z dostępnością prosimy o wydzielenie lub wykreślenie pozycji pakietu.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wydzieli ani nie wykreśli pozycji z pakietu.

Pytanie 44

Dotyczy pakietu nr 1 poz. 34.

Proszę o wydzielenie pozycji do odrębnego pakietu. Umożliwi to przystąpienie większej liczby oferentów.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wydzieli pozycji z pakietu.

Pytanie 45

Dotyczy pakietu nr 10 poz. 1.

Czy Zamawiający wymaga, aby zaferowany produkt leczniczy zawierający koncentrat noradrenaliny przechowywany był przed rozcieńczeniem w temperaturze pokojowej?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wymaga, ale dopuszcza zaferowanie opisanego produktu.

Pytanie 46

Dotyczy pakietu nr 10 poz. 1.

Czy Zamawiający wymaga, aby produkt noradrenalina posiadał, na podstawie ChPL, możliwość podania poza centralnym dostępem dożylnym również podanie do odpowiednio dużego obwodowego naczynia żylnego w sytuacji, gdy centralny dostęp dożylny jest ograniczony? Czy zamawiający wymaga zaferowania preparatów od jednego producenta?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wymaga zaferowania opisanego produktu.

Pytanie 47

Dotyczy pakietu nr 42 poz. 19.

Proszę o dopuszczenie wyceny preparatu Lioton 1000, 8,5 mg/g (1000 j.m.)/g, żel, 30 g, który ma to samo działanie. Pozwoli to na złożenie korzystniejszej oferty. W przypadku pozytywnej odpowiedzi prosimy o podanie ilości opakowań.

Odpowiedź:

Zamawiający wymaga zaferowania przedmiotu zamówienia zgodnie z opisem zawartym w Formularzy cenowym/Przedmiot zamówienia (załącznik nr 1-42 do SWZ). Zamawiający nie dopuszcza możliwości zaferowania opisanego produktu.

Pytanie 48

Dotyczy pakietu nr 53 poz. 1.

Czy Zamawiający dopuści wycenę preparatu Atimos, 12 mcg/dawkę, aer.inhal.,120 dawek ? W przypadku pozytywnej odpowiedzi prosimy o podanie ilości opakowań.

Odpowiedź:

Zamawiający wymaga zaferowania przedmiotu zamówienia zgodnie z opisem zawartym w Formularzy cenowym/Przedmiot zamówienia (załącznik nr 1-53 do SWZ). Zamawiający nie dopuszcza możliwości zaferowania opisanego produktu.

Pytanie 49

Do §2 ust. 2 wzoru umowy: Prosimy o wyjaśnienie zapisu §2 ust. 2 projektu umowy, ponieważ sprzedaż odbywać się będzie w opakowaniach których wielkość jest zarejestrowana i wykonawca będzie oczekiwał zapłaty za dostarczony towar.

Odpowiedź:

Zamawiający wskazuje, że SWZ jasno stanowi, że:

„4.7 Zamawiający określa następujący, dopuszczalny sposób zaferowania przedmiotu zamówienia:

- 1) w Formularzach cenowych/Przedmiot zamówienia, w kolumnie: „Zaferowana ilość opakowań”, należy podać wymagane w SWZ ilości przedmiotu zamówienia tzn. ilość opakowań po przeliczeniu zapotrzebowania. Jeżeli z przeliczeń nie wynikają pełne opakowania należy podać ilość ułamkową z zaokrągleniem do dwóch miejsc po przecinku (zgodnie z zasadą arytmetyczną).*
- 2) Zamawiający dopuszcza możliwość zaferowania przedmiotu zamówienia o innej postaci: z tabletek na tabletki powlekane lub kapsułki lub drażetki i odwrotnie, z kapsułek na tabletki lub tabletki powlekane lub drażetki i odwrotnie, z tabletek powlekanych na tabletki lub kapsułki lub drażetki i odwrotnie, z drażetek na tabletki lub tabletki powlekane lub kapsułki i odwrotnie, z ampułek na ampułkostrzykawki lub fiołki lub flakony lub butelki i odwrotnie, z fiolek na ampułki lub ampułkostrzykawki lub flakony lub butelki i odwrotnie, z flakonów na ampułki lub ampułkostrzykawki lub fiołki lub butelki i odwrotnie, z butelek na ampułki lub ampułkostrzykawki lub fiołki lub flakony i odwrotnie, z ampułkostrzykawek na ampułki lub fiołki lub flakony lub butelki i odwrotnie.*
- 3) Wykonawca będzie zobowiązany do dostarczania towaru w pełnych opakowaniach. Jeżeli ilość wymagana przez Zamawiającego jest mniejsza niż ilość znajdująca się w opakowaniu, Wykonawca powinien uwzględnić tę różnicę w kalkulacji ceny.”*

Pytanie 50

Do §4 ust. 12 pkt 2) wzoru umowy: Prosimy o modyfikację treści §4 ust. 12 pkt 2) 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 §4 ust. 12 pkt 2) wzoru umowy jest na tyle ogólna i nieprecyzyjna, że na jej podstawie wykonawcy nie są w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia w zakresie jego poszczególnych pozycji asortymentowych, a tym samym nie są w stanie dokonać prawidłowej kalkulacji cen na potrzeby składanej oferty.

Po pierwsze, wyjaśnić należy, że na podstawie art. 433 pkt 4 w zw. art. 99 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (PZP) powyższy zapis należy uznać jako postanowienie abuzywne, w sposób rażąco naruszające równowagę stron i dając Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia, w szczególności poprzez każdorazowe dowolne ograniczenia wielkości zamówienia w zakresie poszczególnych pozycji asortymentowych. Skoro bowiem, treść przywołanego art. 433 pkt 4 mówi wprost, że „projektowane postanowienia umowy nie mogą przewidywać możliwości ograniczenia zakresu zamówienia przez Zamawiającego bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron”, to Zamawiający jest zobowiązany do określenia tych minimalnych wartości w sporządzonym przez siebie opisie przedmiotu zamówienia.

Po drugie, zamawiający przyznając sobie uprawnienie do zamawiania ilości większych niż określone w opisie przedmiotu zamówienia, a następnie w umowie przetargowej, bez względu na zastosowane nazewnictwo, zastrzega sobie de facto prawo opcji. Zgodnie z regulacją art. 441 ust. 1 oraz ust. 2 PZP, aby skutecznie zastrzec prawo opcji, Zamawiający bezwzględnie zobowiązany jest opisać je w postaci zrozumiałych, precyzyjnych i jednoznacznych postanowień, a tym samym spełnić łącznie trzy wskazane przez ustawodawcę przesłanki: określić rodzaj i maksymalną wielkość opcji oraz określić okoliczności skorzystania z niej, a przy tym nie może za pomocą opcji doprowadzić do modyfikacji ogólnego charakteru umowy. Spośród wyżej wymienionych warunków, Zamawiający szczególnie zaniedbał obowiązek ustalenia górnej granicy wprowadzonego prawa opcji, pozostawiając w tym zakresie sobie (i tylko sobie) zupełną dowolność. Biorąc więc pod uwagę dosadne brzmienie ust. 2 (art. 441 PZP), nawet jeśli Zamawiający, w trakcie realizacji umowy przetargowej, podejmie próbę skorzystania z tak dalece niedookreślonego i nieprawidłowo skonstruowanego prawa opcji, to taka czynność, jako dokonana z naruszeniem art. 441 ust. 1 podlegała będzie unieważnieniu, a Wykonawca nie będzie miał żadnego obowiązku zrealizowania jej.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację projektu umowy.

Pytanie 51

Do §8 ust. 7 wzoru umowy prosimy o dodanie słów: „o ile kara umowna w dniu dokonywania potrącenia będzie miała charakter bezsporny oraz wymagalny.”.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację projektu umowy.

Pytanie 52

Do §10 ust. 2 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z wzoru umowy §10 ust. 2. W uzasadnieniu swojego stanowiska wskazujemy, że powyższe zapisy w sposób rażąco naruszają równowagę stron, dając Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia, w szczególności poprzez każdorazowe odgórne ustalanie cen jednostkowych, które obowiązywać w trakcie wykonywania kontraktu, a także umożliwiając Zamawiającemu do dowolnego ograniczenia wielkości zamówienia, z pominięciem zasady wyrażonej w art. 433 pkt 4) ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (tj. Dz. U. z 2021 poz. 1129 z późn. zm.). Niniejsza argumentacja znajduje również potwierdzenie w orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej, która w wyroku z dnia 8 listopada 2021 r. (KIO 3107/21) stwierdziła, że postanowienia zakładające możliwość odstąpienia od umowy w każdej chwili, bez gwarancji wykonania zamówienia w minimalnym zakresie, stanowią nadużycie pozycji dominującej przez Zamawiającego i jako takie stanowi klauzulę abuzywną w świetle art. 433 pkt 4 ustawy PZP.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację projektu umowy.

Produkty lecznicze powinny znajdować się i spełniać wymagania określone w katalogu leków refundowanych. Refundacja leku następuje zgodnie z ceną określoną limitem. Zastosowanie leku po jego usunięciu z listy refundacyjnej spowodować mogłoby brak jego refundacji i niecelowość wydatku ze środków publicznych, co nie leży też w interesie publicznym.

Pytanie 53

Do §11 ust. 1 pkt 7) wzoru umowy: Czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy i braku możliwości dostarczenia zamiennika leku w cenie przetargowej (bo np. będzie to groziło rażąco startą dla Wykonawcy), Zamawiający wyrazi zgodę na sprzedaż w cenie zbliżonej do rynkowej lub na wyłączenie tego produktu z umowy bez konieczności ponoszenia kary przez Wykonawcę?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację projektu umowy. O zmianach umowy stanowi art. 455 ustawy pzp oraz treść projektu umowy.

Pytanie 54

Do §11 ust. 3 wzoru umowy: Wnosimy o wykreślenie z umowy zapisu §11 ust. 3. Wskazujemy, że wykonawca zamówienia publicznego nie jest stroną umowy Zamawiającego z NFZ, nie ma wpływu na wycenę finansowania procedur medycznych przez NFZ i w związku z tym nie może być obarczany ryzykiem nieprzewidywalnej konieczności obniżenia cen związanych ze zmniejszeniem finansowania procedury medycznej przez NFZ.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację projektu umowy.

Artykuł 9 ustawy dnia 12 maja 2011 r. o refundacji leków, środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego oraz wyrobów medycznych (dalej: ustawa refundacyjna) określa sposób kształtowania się cen leków, które są nabywane przez świadczeniodawcę. Jest to przepis *lex specialis* do ogólnych zasad obowiązujących w podmiotach prowadzących działalność leczniczą zgodnie z przepisami ustawy - Prawo zamówień publicznych. Odnosi się on jednak tylko do podmiotów, które mają status świadczeniodawcy i nabywają produkty refundowane w celu realizacji świadczeń gwarantowanych. W każdym przypadku, gdy te przesłanki są spełnione, zastosowanie znajduje art. 9 i wskazane w nim warunki nabywania produktów refundowanych. W związku z tym przepis ten będzie miał pierwszeństwo w zastosowaniu przed wszystkimi regulacjami na gruncie ustawy - Prawo zamówień publicznych. Artykuł 9 ustawy refundacyjnej wprowadza pojęcie cen maksymalnych jako wyjątek od ogólnej normy. W ust. 1 przepis ten stanowi, że: "Świadczeniodawca w celu

realizacji świadczeń gwarantowanych jest obowiązany nabywać leki (...) po cenie nie wyższej niż urzędowa cena zbytu powiększona o marżę nie wyższą niż urzędowa marża hurtowa, a w przypadku nabywania od podmiotu innego niż przedsiębiorca prowadzący obrót hurtowy w rozumieniu ustawy - Prawo farmaceutyczne - po cenie nie wyższej niż urzędowa cena zbytu". Maksymalny charakter cen dla produktów refundowanych do leczenia szpitalnego ma także dodatkowy aspekt. Zgodnie z odpowiednimi przepisami ustawy o refundacji, Minister Zdrowia wydaje obwieszczenie z aktualnie obowiązującą listą produktów refundowanych. Problemem, który gdyby nie przepisy Kodeksu cywilnego, mógłby wystąpić jest różnica w wartościach cenowych pomiędzy obwieszczeniem Ministra Zdrowia, a realizowaną w czasie umową Wykonawcy z Zamawiającym. Prawo zamówień publicznych wprost wskazuje na zastosowanie kodeksu cywilnego do czynności podejmowanych przez zamawiającego i wykonawcę w postępowaniu o udzielenie zamówienia oraz do umów w sprawach zamówień publicznych, jeżeli przepisy prawa zamówień publicznych nie stanowią inaczej.

Przy zawieraniu umów sprzedaży leków, w warunkach pozwalających na zastosowanie ceny maksymalnej, każdorazowo trzeba mieć na uwadze częstą zmianę cen, w związku z uaktualnianiem raz na dwa miesiące obwieszczenia zawierającego wykaz refundowanych leków. Zastosowanie znajdzie art. 538 KC - W związku z tym jeżeli cena zawarta w umowie jest wyższa niż cena maksymalna za lek zawarta w obwieszczeniu, kupujący nie jest zobowiązany do zapłaty ceny wyższej, a jedynie cenę maksymalną. Jeżeli sprzedawca otrzymał cenę wyższą od maksymalnej, to kupujący ma roszczenie do sprzedawcy o zwrot różnicy. Zastosowanie przepisu będzie możliwe jedynie w sytuacji, gdy zapłacona cena jest wyższa niż cena maksymalna. Nadto zgodnie z art. 536 § 1 kc dopuszczalne jest określenie ceny przez wskazanie podstaw do jej ustalenia.

Niestosowanie się świadczeniodawcy do obowiązku przestrzegania maksymalnych cen i marż stwarza możliwość narażenia się na zarzut niegospodarności. Zarzut ten może dotyczyć zarówno podmiotów prywatnych, jak i podmiotów finansowanych ze środków publicznych. Przy czym w przypadku ostatniej z ww. grup podmiotów zajmujących się realizacją świadczeń gwarantowanych, należy mieć w szczególności na uwadze odpowiedzialność wynikającą z naruszenia dyscypliny finansów publicznych. Należy zwrócić uwagę, że nabycie produktów refundowanych po cenach wyższych jest niecelowe z punktu widzenia świadczeniodawców, którym zależy na uzyskaniu możliwie najniższej ceny. Możliwość nabycia produktów po cenach określonych zgodnie z ustawą refundacyjną jest bezpośrednio związana z działaniami podmiotów przystępujących do postępowań o udzielenie zamówienia publicznego, dlatego też to oni są podmiotami, których zachowania zostały zabezpieczone sankcją w postaci kary pieniężnej (art. 50 ustawy refundacyjnej). W związku z tym artykuł ten w rzeczywistości kierowany jest do podmiotów, które te leki, środki spożywcze specjalnego przeznaczenia żywieniowego, wyroby medyczne po cenach wyższych proponują.

Produkty lecznicze powinny znajdować się i spełniać wymagania określone w katalogu leków refundowanych. Katalog leków refundowanych jest określany w wydawanym na podstawie ustawy refundacyjnej Obwieszczeniu Ministra Zdrowia, które w szczególności podaje nazwę substancji czynnej, postać i dawkę leków, które będą refundowane, kod EAN odpowiadający konkretnemu produktowi, urzędowe ceny zbytu, ceny hurtowe brutto i limity refundacji. Cena leku musi zostać ustalona zgodnie z ustawą refundacyjną. Nie powinna ona przekraczać limitu refundacji z Obwieszczenia Ministra Zdrowia w sprawie wykazu leków refundowanych. Konieczna jest możliwość dostosowania cen do limitu refundacji ogłaszanego w Obwieszczeniach MZ. W związku z tym Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie § 11 ust. 3 projektu umowy.

Pytanie 55

Do §12 wzoru umowy: Prosimy o zmianę treści §12 ust. 1 pkt 1) wzoru umowy poprzez usunięcie postanowienia ustanawiającego, że „Zmiana wysokości wynagrodzenia należnego Wykonawcy w przypadku zmiany (wzrostu lub obniżenia) cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia może nastąpić w przypadku istotnej (co najmniej 30%) zmiany ceny materiałów lub kosztów” oraz zastąpienie go postanowieniem przewidującym, że wartość ww. poziomu zmiany cen wyniesie 5%, albowiem ww. postanowienie narusza zasadę ekwiwalentności świadczeń stron oraz postulat równomiernego rozłożenia ryzyka kontraktowego.

Uzasadniając powyższe w pierwszej kolejności wskazać należy, że §12 ust. 1 pkt 1) wzoru umowy, ustanawiający poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia na 30%, w żadnym stopniu nie zapewnia ekwiwalentności świadczeń stron umowy oraz nie niweluje ryzyk związanych ze zmianą kosztów wykonania zamówienia publicznego, co przy aktualnym poziomie inflacji nieuchronnie prowadzi do uznania, że narusza on istotę waloryzacji, zasady uczciwej konkurencji oraz postulat równego traktowania stron stosunku zobowiązaniowego. Przy obecnym kształcie ww. postanowienia Wykonawca musi zatem z góry założyć, że w przypadku wzrostu kosztów realizacji umowy np. o 29% (co stanowi dużą wartość, zwłaszcza uwzględniając niskie marże w zamówieniach publicznych) jego wynagrodzenie nie zostanie zwiększone. Tak znaczne ograniczenie możliwości waloryzacji wynagrodzenia w umowie jest przejawem nadużycia przez Zamawiającego dominującej pozycji w postępowaniu, w związku z czym kwestionowane postanowienie winno zostać zmienione w zaproponowany sposób.

Dodatkowo prosimy o Prosimy o rezygnację z opisanego w §12 ust. 3 wzoru umowy sposobu ustalania zmiany wynagrodzenia oraz zastąpienie go automatyczną indeksacją wynagrodzenia Wykonawcy opartą o konkretną obiektywną wartość, taką jak skumulowane miesięczne wskaźniki cen towarów i usług konsumpcyjnych ogłaszane przez Prezesa GUS (potocznie inflacja) z 6 miesięcy poprzedzających moment dokonania waloryzacji (tabela: Miesięczne wskaźniki cen towarów i usług konsumpcyjnych od 1982 roku, Poprzedni miesiąc = 100). Wyjaśniamy, że „podstawą do obliczenia zmiany wynagrodzenia powinien być sam fakt zmiany wybranego wskaźnika albo zmiany cen wybranych przez zamawiającego rodzajów materiałów lub kosztów ponad przyjęty poziom. Skorzystanie przez strony umowy z wybranej metody indeksacji nie wymaga przeprowadzenia przez wykonawcę dodatkowych dowodów i wyjaśnień, przedkładania ofert dostawców lub podwykonawców potwierdzających bezpośredni lub pośredni wpływ na koszty ponoszone przez wykonawcę w związku z realizacją robót budowlanych lub usług w przypadku wzrostu lub zmniejszenia wielkości wskaźnika lub zmiany cen wybranych przez zamawiającego rodzajów materiałów lub kosztów” (tak: E. Wiktorowska [w:] A. Gawrońska-Baran, A. Wiktorowski, P. Wójcik, E. Wiktorowska, Prawo zamówień publicznych. Komentarz aktualizowany, LEX/el. 2023, art. 439).

Jednocześnie prosimy o dodanie zastrzeżenia – w ślad za uprzednio złożonym zapytaniem - że w przypadku gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o §12 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 na zmianę projektu umowy.

Intencją regulacji określonej w art. 439 wprowadzonej na mocy ustawy z 7.10.2022 r. o zmianie niektórych ustaw w celu uproszczenia procedur administracyjnych dla obywateli i przedsiębiorców (Dz.U. poz. 2185), zmieniającej ustawę z 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych - dalej „Pzp”, było wprowadzenie waloryzacji umownej jako mechanizmu urealnienia wynagrodzenia wykonawcy w przypadku zmian ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją umowy.

Mechanizm ten, dotyczy zarówno podwyższenia, jak i obniżenia wynagrodzenia. Jednakże, co jednoznacznie wynika z przywołanego art. 439 Pzp, dla zastosowania klauzuli waloryzacyjnej nie jest wystarczającą przesłanką zaistnienie zmiany cen materiałów lub kosztów. Niezbędne jest ustalenie wpływu zmiany użytych do realizacji zamówienia materiałów lub kosztów na wskazane w umowie wynagrodzenie za jej wykonanie.

Pytanie 56

Dot. pak. nr 12 poz. 3

Prosimy o doprecyzowanie czy Zamawiający miał na myśli produkt leczniczy w dawce 100mg x 30 tabl. powlekanych? Na rynku brak produktu prolongatum w dawce 100 mg x 30 tabl.

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza możliwość zaferowania preparatu w postaci tabletek powlekanych, zgodnie z zapisem zawartym w pkt 4.7 SWZ.

Pytanie 57

Dot. zapisów SWZ

Czy Zamawiający dopuszcza zaferowanie zamiast tabletki, tabletki dojelitowej lub zamiast tabletki, kapsułki dojelitowej?

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza możliwość zaferowania przedmiotu zamówienia o innej postaci, zgodnie z zapisem zawartym w pkt 4.7.2) SWZ.

Pytanie 58

Dot. pak. nr 68 poz. 5 Czy Zamawiający dopuści zaferowanie produktu w op. a' 24 ml z przeliczeniem ilości na 420 op.?

Odpowiedź:

Pakiet 68 nie zawiera pozycji 5, tym samym Zamawiający nie jest w stanie udzielić odpowiedzi na zadane pytanie.

Pytanie 59

Pakiet 25 pozycja 14

Czy zamawiający dopuści zmianę w wyspecyfikowanym preparacie do żywienia dojelitowego? Dieta kompletna, wysokokaloryczna (2kcal/ml), wysokobiałkowa (20% energii), bezglutenowa, zawierająca tłuszcze MCT, LCT, kwasy omega-3, o niskiej zawartości sodu, zawierająca w 100ml: białko-10g, tłuszcze-10g, w opakowaniu 500ml, ale o zmienionych dwóch parametrach ze względu na technologię wytwarzania produktu tj. węglowodany-18g i osmolarność 420 mOsm/l?

Odpowiedź:

Zamawiający nie dopuszcza możliwości zaferowania preparatu o opisanych parametrach.

UWAGA:

Wykonawca jest zobowiązany do naniesienia stosownych poprawek w złożonej dokumentacji ofertowej (Formularz cenowy/Przedmiot zamówienia), o ile zmiany wynikają z treści udzielonych przez Zamawiającego odpowiedzi, powodują konieczność wprowadzenia korekt niezbędnych dla prawidłowego przedstawienia (opisu) oferowanego przedmiotu zamówienia.