



Słupsk, dnia 29.08.2024 r.

**Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego pn.: Dostawa produktów leczniczych – postępowanie nr 76/PN/2024**

Na podstawie art. 135 ust. 6 – przetarg nieograniczony ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. z 2023 r. poz. 1605 ze zm.), [zwanej dalej także „PZP”] Zamawiający udostępnia treść zapytań dotyczących zapisów specyfikacji warunków zamówienia (dalej „SWZ”) wraz z wyjaśnieniami. W przedmiotowym postępowaniu wpłynęły następujące zapytania:

**Pytanie nr 1:**

Pytanie do treści wzoru umowy: §3 ust. 1. 2)

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie z przyszłej umowy przetargowej dostaw „w trybie na ratunek-cito” dla asortymentu zawartego w pakiecie nr 35?

UZADASNIENIE:

Leki z w/w pakietu objęte postępowaniem przetargowym nie są lekami na ratunek życia a lekami z programów lekowych, gdzie podania leków są wcześniej zaplanowane a pacjenci przychodzą na podanie leku po wcześniejszym uzgodnieniu terminu z lekarzem/ oddziałem/poradnią.

**Odp.: Zamawiający zmodyfikował §3 ust. 1 Wzoru umowy w następujący sposób:**

**Część II SWZ – wzór umowy**

**§3 ust. 1**

1. Wykonawca zobowiązuje się do dostarczenia towaru pod wskazany adres Apteki Szpitalnej Zamawiającego, cyklicznie wg rzeczywistych potrzeb Zamawiającego w następujących terminach:

- 1) do 3 dni roboczych od złożenia zamówienia w przypadku dostaw „zwykłych”
- 2) do ~~42~~ 24 godzin od daty złożenia zamówienia w przypadku dostaw „w trybie na ratunek- cito”, przy czym zamówienia będą składane w dni robocze w godzinach 7:00-15:00. (nie dotyczy części nr 27 i 35)

*Za dni robocze uważa się dni od poniedziałku do piątku, z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy oraz dni wolnych u Zamawiającego.*

**Pytanie nr 2:**

Dotyczy wzoru umowy

Proszę o potwierdzenie, iż w razie wystąpienia braku statusu refundacyjnego leku, wstrzymanie lub wycofanie produktu leczniczego z obrotu decyzją Głównego Inspektora Farmaceutycznego oraz zaprzestanie produkcji, skutkujących uniemożliwieniem realizacji umowy przez Wykonawcę, przy jednoczesnym udokumentowanym braku możliwości dostarczenia przez Wykonawcę towaru równoważnego/odpowiednika, nastąpi rozwiązanie umowy za porozumieniem stron (bez naliczenia kar umownych) w zakresie w/w produktu z uwagą na niemożność spełnienia świadczenia zgodnie z przepisami KC?

Zaoferowanie produktu zamiennego jest możliwe tylko w sytuacji posiadania przez wykonawcę produktu leczniczego zamiennego danego producenta, do którego obrotu jest upoważniony na podstawie koncesji, jako hurtownia farmaceutyczna. Niemożliwy i niezgodny z obowiązującymi przepisami prawa jest obrót produktami leczniczymi, na które wykonawca nie posiada koncesji.

**Odp.: Zamawiający podtrzymuje treść SWZ.**

**Pytanie nr 3:**

Dotyczy § 3 ust. 1 pkt. 2) wzoru umowy – dostawy w trybie na ratunek - cito

Z uwagi na fakt, że wymienione produkty lecznicze w części nr 27 nie są lekami ratującymi życie i nie wymaga dostaw w trybie na ratunek - cito w ciągu 12 godzin od chwili złożenia zamówienia, ze względu na specyfikę i konieczność planowania podania z wyprzedzeniem, proszę o potwierdzenie, iż zapis § 3 ust. 1 pkt. 2) wzoru umowy w zakresie dostaw „w trybie na ratunek - cito” nie będzie miał zastosowania w stosunku do części nr 27.

Zapis umowy w obecnym brzmieniu dla wyżej wymienionych leków wprowadza nieproporcjonalne ograniczenie w stosunku do obiektywnych potrzeb Zamawiającego

**Odp.: Zamawiający zmodyfikował §3 ust. 1 Wzoru umowy w następujący sposób:**

**Część II SWZ – wzór umowy**

**§3 ust. 1**

1. Wykonawca zobowiązuje się do dostarczenia towaru pod wskazany adres Apteki Szpitalnej Zamawiającego, cyklicznie wg rzeczywistych potrzeb Zamawiającego w następujących terminach:

- 1) do 3 dni roboczych od złożenia zamówienia w przypadku dostaw „zwykłych”
- 2) do ~~12~~ **24** godzin od daty złożenia zamówienia w przypadku dostaw „w trybie na ratunek- cito”, przy czym zamówienia będą składane w dni robocze w godzinach 7:00-15:00. (nie dotyczy części nr 27 i 35)

*Za dni robocze uważa się dni od poniedziałku do piątku, z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy oraz dni wolnych u Zamawiającego.*

**Pytanie nr 4:**

Czy w Części nr 15 poz. 1 (Hydrocortisone) Zamawiający wymaga, aby zaoferowany produkt posiadał w opakowaniu proszek do sporządzania roztworu oraz rozpuszczalnik?

Mając na uwadze specyfikę produktu i konieczność szybkiego podania leku, dostępność rozpuszczalnika w jednym opakowaniu z proszkiem do sporządzania roztworu ogranicza ryzyko związane ze zwłoką w podaniu co w bezpośredni sposób przekłada się na bezpieczeństwo pacjenta.

**Odp.: Zamawiający nie wymaga, ale dopuszcza takie rozwiązanie.**

**Pytanie nr 5:**

Czy Zamawiający w par. 1.9 zamiast obowiązku wprowadzi prawo do dostarczenia zamiennika? Wykonawca oferuje towary wskazane w ofercie i tylko one są przedmiotem zamówienia publicznego w niniejszym postępowaniu. Zdefiniowanie przedmiotu zamówienia powoduje, że tylko co do niego strony zawierają umowę objętą obowiązkiem dostaw. Wykonawca nie jest w stanie zapewnić, że w każdym przypadku zaoferuje produkt zamienny, tym bardziej, że może się to wiązać z rażącą stratą po stronie Wykonawcy.

***Odp.: Zamawiający podtrzymuje treść SWZ.***

**Pytanie nr 6:**

Czy Zamawiający w par. 3.6 zniesie obowiązek dostarczenia zamiennika lub umożliwienia dokonania zakupu u innego dostawcy? Wykonawca oferuje towary wskazane w ofercie i tylko one są przedmiotem zamówienia publicznego w niniejszym postępowaniu. Zdefiniowanie przedmiotu zamówienia powoduje, że tylko co do niego strony zawierają umowę objętą obowiązkiem dostaw. Wykonawca nie jest w stanie zapewnić, że w każdym przypadku zaoferuje produkt zamienny, tym bardziej, że może się to wiązać z rażąco stratą po stronie Wykonawcy.

***Odp.: Zamawiający podtrzymuje treść SWZ.***

**Pytanie nr 7:**

Czy Zamawiający w par. 7.2 zamiast naliczania kar za godzinę, przyjmie naliczanie ich za dzień zwłoki? Obecna zasada prowadzi do naliczania kar w kwotach rażąco wygórowanych.

***Odp.: Zamawiający podtrzymuje treść SWZ.***

**Pytanie nr 8:**

Czy Zamawiający wykreśli zapis par. 8.3.9? Wskazana w tym punkcie cena nie jest ceną maksymalną leku ani ceną urzędową i nie istnieje prawny obowiązek dostosowywania się do niej przez dostawców leków. Wykonawca nie może zobowiązać się do obniżki ceny leku w oparciu o zewnętrzne, niezależne od niego wskaźniki, które mogą być dowolnie kształtowane przez osoby trzecie.

***Odp.: Zamawiający podtrzymuje treść SWZ.***

**Pytanie nr 9:**

Czy Zamawiający w par. 8.3.11 zamiast 12 miesięcy wpisze termin 3 miesiące? Wykonawca nie może być związany ofertą przez okres dwukrotnie dłuższy, niż pierwotnie zakładany i nie może zagwarantować, że będzie przez ten dłuższy okres dostarczać towar na podstawie niezmienionej oferty składanej w niniejszym postępowaniu.

***Odp.: Zamawiający podtrzymuje treść SWZ.***

**Pytanie nr 10:**

Czy Zamawiający w par. 8.3.12 - 16 dopisze, że wskutek zastosowania tych wskaźników cena towaru nie może spaść poniżej ceny ofertowej lub innej, proponowanej w danym momencie zgodnie z umową? Praktyka wykazuje, że Zamawiający w przypadku obniżenia 'wskaźnika inflacji' żądają obniżenia cen dostarczanych produktów. Rozumowanie takie jest jednak całkowicie błędne, gdyż w Polsce nie mamy – i długo nie będziemy mieć do czynienia – z deflacją. Niższy wskaźnik w kolejnym okresie oznacza w istocie, w obecnym okresie, że wyhamowało tempo inflacji, ale nie, że ceny spadły do niższego poziomu. Jeśli cena ofertowa wynosi 100, to wskutek 'ujemnego wskaźnika inflacji' nie może ona spaść np. do poziomu 95, gdyż oznaczałoby, to ceny w Polsce spadają, a tak nie jest. Ujemny wskaźnik w stosunku do poprzedniego okresu oznacza jedynie mniejsze tempo inflacji, ale nie deflację.

***Odp.: Zamawiający informuje, że zmiana wynagrodzenia może nastąpić na zasadach określonych w §8 ust. 3 pkt 12-14 Umowy, tj. w oparciu o wzrost lub spadek wartości wskaźnika cen towarów i usług konsumpcyjnych (w ujęciu miesiąc do miesiąca).***

**Pytanie nr 11:**

Dotyczy części nr 25:

Biorąc pod uwagę czas upływający od przygotowania leku, do chwili podania pacjentowi, oraz zawarty w CHPL poniższy schemat podawania paclitaxelu, prosimy o doprecyzowanie czy Zamawiający wymaga zaoferowania produktu, którego stabilność po rozcieńczeniu jest dłuższa niż 24 godz i jest potwierdzona w CHPL?

Chemioterapię pierwszego rzutu raka jajnika:

W zależności od czasu trwania wlewu dożylnego, zaleca się stosowanie dwóch dawek paklitakselu:

- dawka 175 mg/m<sup>2</sup> pc. podawana we wlewie dożylnym trwającym 3 godziny, a następnie dawka 75 mg/m<sup>2</sup> pc. Cisplatyny..., lub

- paklitaksel w dawce 135 mg/m<sup>2</sup> pc., podawany we wlewie dożylnym trwającym 24 godziny, z następowym podaniem cisplatyny w dawce 75 mg/m<sup>2</sup> pc.

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

**Pytanie nr 12:**

Czy z uwagi na fakt, iż na rynku są zarejestrowane różne postaci leku, pod tą samą nazwą międzynarodową, Zamawiający wyrazi zgodę na zamianę w przedmiocie zamówienia występującej postaci doustnej leku w obrębie tej samej drogi podania np.: tabl. powł.-tabl.; tabl.-kaps., draż.-kaps., tabl.-drażetki, kaps.-kaps.twarda, tabletki o przedłużonym uwalnianiu-tabletki o zmodyfikowanym uwalnianiu, tabl.-tabl.dojel, kaps.-kaps.doj. i odwrotnie)?

***Odp.: Zamawiający dopuszcza.***

**Pytanie nr 13:**

Czy z uwagi na fakt, iż na rynku są zarejestrowane różne postaci leku, pod tą samą nazwą międzynarodową, Zamawiający wyrazi zgodę na zamianę w przedmiocie zamówienia występującej postaci iniekcyjnej leku w obrębie tej samej drogi podania np.: amp.-fiol.; fiol.-amp-strz , amp.-amp.strzyk., ampułki-pojemniki, flakony-butelki, i odwrotnie?

***Odp.: Zamawiający dopuszcza.***

**Pytanie nr 14:**

Czy Zamawiający dopuszcza wycenę preparatów dostępnych na jednorazowe zezwolenie MZ.?

***Odp.: Zamawiający dopuszcza.***

**Pytanie nr 15:**

Prosimy o podanie w jaki sposób prawidłowo przeliczyć ilość opakowań handlowych w przypadku występowania na rynku opakowań posiadających inną ilość sztuk (tabletek, ampułek, kilogramów itp.) niż umieszczone w SWZ ( czy podawać pełne ilości opakowań zaokrąglone w górę, czy ilość opakowań przeliczyć do dwóch miejsc po przecinku.

***Odp.: Należy podawać pełne ilości opakowań zaokrąglone w górę.***

**Pytanie nr 16:**

Czy w przypadku, jeżeli żądany przez Zamawiającego lek nie jest już produkowany lub jest tymczasowy brak produkcji, a nie ma innego leku równoważnego, którym można by go zastąpić czy należy wycenić ten lek podając ostatnią cenę sprzedaży oraz uwagę o jego braku?

***Odp.: Należy podać ostatnią cenę sprzedaży oraz uwagę o jego braku.***

**Pytanie nr 17:**

Dotyczy pakietu nr 4 czy zamawiający dopuści wycenę NovoSeven,1mg(50Kjm),prosz, rozp.ds.r.d/wst,1fiol+1amp-st+akc w ilości 8 op? Brak dostępnej dawki 1,2mg/fiolka.

***Odp.: Zamawiający dopuszcza.***

**Pytanie nr 18:**

Dotyczy pakietu nr 17, poz.1, 2, czy Zamawiający dopuści wycenę kaps.o przedł.uwaln,tw.?

***Odp.: Zamawiający dopuszcza.***

**Pytanie nr 19:**

Dotyczy pakietu nr 17, poz 3, czy Zamawiający dopuści wycenę kaps.dojelit.twarde?

***Odp.: Zamawiający dopuszcza.***

**Pytanie nr 20:**

Dotyczy pakietu nr 17, poz.8, 9, 10, 11, czy Zamawiający dopuści wycenę tabl. powl.?

***Odp: Zamawiający dopuszcza.***

**Pytanie nr 21:**

Dotyczy pakietu nr 17, poz. 15, 16, czy zamawiający dopuści wycene postać tabl.?

***Odp.: Zamawiający dopuszcza.***

**Pytanie nr 22:**

Dotyczy pakietu nr 33 poz. 1. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu dostaw do 5 dni roboczych od dnia złożenia zamówienia?

***Odp.: Zamawiający podtrzymuje treść SWZ.***

**Pytanie nr 23: Dotyczy §3 ust. 1 pkt 2) Umowy**

czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu dostaw „na cito” do 24 godzin ?

***Odp.: Zamawiający zmodyfikował §3 ust. 1 Wzoru umowy w następujący sposób:***

***Część II SWZ – wzór umowy***

***§3 ust. 1***

2. Wykonawca zobowiązuje się do dostarczenia towaru pod wskazany adres Apteki Szpitalnej Zamawiającego, cyklicznie wg rzeczywistych potrzeb Zamawiającego w następujących terminach:

1) do 3 dni roboczych od złożenia zamówienia w przypadku dostaw „zwykłych”

2) do **12 24** godzin od daty złożenia zamówienia w przypadku dostaw „w trybie na ratunek- cito”, przy czym zamówienia będą składane w dni robocze w godzinach 7:00-15:00. **(nie dotyczy części nr 27 i 35)**

*Za dni robocze uważa się dni od poniedziałku do piątku, z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy oraz dni wolnych u Zamawiającego.*

**Pytanie nr 24: Dotyczy §3 Umowy**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie zapisu w § 3 Umowy: „Zamówienia będą składane do godziny 13:00. Zamówienia złożone po godzinie 13:00 należy traktować jako złożone w kolejnym dniu roboczym. Jeżeli dostawa wypada w dniu wolnym od pracy, w sobotę, bądź poza godzinami pracy Apteki Szpitala dostawa nastąpi w kolejnym dniu roboczym po wyznaczonym terminie.

***Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody.***

**Pytanie nr 25: Dotyczy §5 ust. 6 i 7 Umowy**

Czy Zamawiający w przypadku reklamacji jakościowej, która wymaga przeprowadzenia badań laboratoryjnych, wyrazi zgodę na wydłużenie terminu rozpatrzenia ww. reklamacji w ciągu 14 dni?

***Odp.: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.***

**Pytanie nr 26:**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie w części 19 poz.1,2 preparatu Ceftriaxon 1g,2g w opakowaniach po 10 fiolek?

***Odp.: Zamawiający dopuszcza.***

**Pytanie nr 27:**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie w części 20 poz.1,2 preparatu MANNITOL 20% w butelkach szklanych?

***Odp.: Zamawiający dopuszcza.***

**Pytanie nr 28:**

Do §7 ust. 2 wzoru umowy

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę sposobu obliczania kary zastrzeżonej w §7 ust. 2, w taki sposób, aby wynosiła ona 0,2% wartości brutto niedostarczonego towaru, za każdy dzień zwłoki w realizacji dostawy zwykłej i 0,02% wartości brutto niedostarczonego towaru za każdą godzinę zwłoki w realizacji dostawy pilnej?

***Odp.: Zamawiający podtrzymuje treść SWZ.***

**Pytanie nr 29:**

Do §7 ust. 3 i 4 wzoru umowy

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę sposobu obliczania kar zastrzeżonych §7 ust. 3 i 4, w taki sposób, aby wynosiły one 0,2% wartości brutto towaru, z którego dostawą Wykonawca pozostaje w zwłoce, obliczaną za każdy dzień zwłoki?

***Odp.: Zamawiający podtrzymuje treść SWZ.***

### **Pytanie nr 30:**

Do §8 ust. 3 pkt 9 wzoru umowy

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie postanowienia umownego wskazanego w §8 ust. 3 pkt 9 wzoru umowy zgodnie z którym Zamawiający przewiduje zmianę umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru wykonawcy w zakresie zmiany ceny jednostkowej brutto poszczególnego asortymentu wyszczególnionego w załączniku do umowy w sytuacji obniżenia ceny leku do wysokości średniego kosztu rozliczenia wybranych substancji czynnych stosowanych w programach lekowych i chemioterapii publikowanego przez NFZ?

Po pierwsze, wskazać należy, że postanowienie to dotyczy wewnętrznych zasad rozliczeń między świadczeniodawcami a NFZ, w tym w szczególności zasad korygowania wartości produktu rozliczeniowego lub świadczenia w weryfikację średniego kosztu rozliczenia wybranych substancji czynnych, na które to zasady Wykonawca nie ma wpływu i nie jest ich stroną. Zgodnie z par. 31 Zarządzenia nr 175/2023/DGL Prezesa NFZ z dnia 30 listopada 2023 r. w sprawie określenia warunków zawierania i realizacji umów w rodzaju leczenie szpitalne w zakresie programu lekowe (i odpowiednio par. 30 Zarządzenia nr 10/2024/DGL – to dyrektor oddziału NFZ monitoruje i weryfikuje średni koszt rozliczeń wybranych substancji czynnych i uwzględnia ww. weryfikację w stosunku do danego świadczeniodawcy.

Ustalenia te są zatem wewnętrznymi uzgodnieniami Zamawiającego z NFZ, a Wykonawca nie jest ich adresatem i nie mogą one kształtować obowiązków wykonawców. W konsekwencji, nieuzasadnione jest oczekiwanie od Wykonawcy, aby cena każdorazowo ulegała zmianie wskutek zmian ww. Zarządzeń, czyli była warunkowana przepisami o charakterze wewnętrznym, których Wykonawca nie jest Stroną. Zasadniczym jest bowiem, iż zarządzenia te nie są źródłem prawa powszechnie obowiązującego Rzeczypospolitej Polskiej i wprowadzanie takich postanowień w umowie przetargowej i czynienie z nich zobowiązania Wykonawcy jest nieuprawnione i bezpodstawne. Zarządzenia Prezesa NFZ, które wprowadzają nowe zasady rozliczeń Świadczeniodawców z NFZ są bowiem aktami prawa wewnętrznego, na co wprost wskazał Sąd Apelacyjny w Gliwicach w wyroku z dnia IV SA/Gl 1151/17. Bezpodstawnym jest zatem wskazywanie jako wiążącego bezwzględnie wszystkich uczestników mechanizmu zmiany cen w oparciu o komunikaty NFZ ustalające lub zmieniające średnie koszty wybranych substancji czynnych w sytuacji, gdy brak jest podstawy prawnej uprawniającej do tego (Wykonawców nie wiążą bowiem ani Rozporządzenie Ministra Zdrowia ani Zarządzenia Prezesa NFZ).

Po drugie, podkreślić należy, że tak określona klauzula jest także nadużyciem w rozumieniu art. 353(1) KC. – zarówno, iż nie tylko nie ma przepisu uprawniającego do stosowania cen maksymalnych, w dodatku o charakterze ruchomym, ale też narusza zasady współżycia społecznego. Niezgodnym bowiem z regułami uczciwości jest przerzucanie na Wykonawcę kosztów prowadzenia swojej własnej działalności niezwiązanej bezpośrednio ze świadczeniem Wykonawcy.

Po trzecie, nieuprawnione działania Zamawiającego wskazane powyżej wyczerpują także znamiona niedozwolonej klauzuli, o której mowa w art. 6 ust. 1 pkt 6 i 7 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów. Zgodnie z wyżej wskazanym przepisem, zakazane są porozumienia, których celem lub skutkiem jest wyeliminowanie, ograniczenie lub naruszenie w inny sposób konkurencji na rynku właściwym, polegające w szczególności na” 6) ograniczaniu dostępu do rynku lub eliminowaniu z rynku przedsiębiorców nieobjętych

porozumieniem; 7) uzgadnianiu przez przedsiębiorców przystępujących do przetargu lub przez tych przedsiębiorców i przedsiębiorcę będącego organizatorem przetargu warunków składanych ofert, w szczególności zakresu prac lub ceny” – mając zaś na uwadze działania Zamawiającego polegające na wymaganiu zmiany ceny w oparciu o czynniki niezależne od Wykonawcy i wskazując na mechanizm, który jest wewnętrzną regulacją między Zamawiającym a NFZ wskazać należy, że zachodzi podstawa do uznania takich porozumień za nieważne, zgodnie z art. 6 ust. 2 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów. Ponadto działania Zamawiającego „przerzucającego” na Wykonawcę koszty prowadzenia swojej działalności można kwalifikować także jako nadużycie pozycji dominującej na rynku właściwym, które, zgodnie z art. 9 ust. 1 pkt 1 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów polega w szczególności na „bezpośrednim lub pośrednim narzucaniu nieuczciwych cen, w tym cen nadmiernie wygórowanych albo rażąco niskich, odległych terminów płatności lub innych warunków zakupu albo sprzedaży towarów”.

Po czwarte, zmiana, o którą wnosi Wykonawca pozostaje zgodne z nową ustawą - Prawo Zamówień Publicznych, której naczelną zasadą jest zrównoważenie pozycji stron w umowach w sprawie zamówienia publicznego poprzez zakaz kształtowania praw i obowiązków Zamawiającego i Wykonawcy w sposób rażąco nieproporcjonalny do rodzaju zamówienia oraz ryzyka związanego z jego realizacją.

Podobnie, w orzeczeniu KIO z dnia 8 listopada 2021 r. (KIO 3107/21) Izba krytycznie odniosła się do możliwości zastrzegania we wzorcu umowy zmian wynagrodzenia w oparciu o zmiany określanego przez NFZ średniego kosztu rozliczenia substancji czynnej, wyrażając pogląd, że określenie ceny za realizację zamówienia, w tym również cen jednostkowych, jest uprawnieniem Wykonawcy, a Zamawiający nie jest uprawniony do wpływania na treść oświadczenia woli Wykonawcy poprzez narzucanie mu maksymalnej ceny za realizację zamówienia, wobec czego treść tak zaprojektowanego postanowienia umownego jest co najmniej abuzywna, godząca w zasady wynikające z art. 431 ustawy PZP i art. 354 §1 KC oraz naruszająca interesy przedsiębiorcy w sposób rażąco nieproporcjonalny do rodzaju zamówienia i ryzyka związanego z jego realizacją.

**Odp.: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.**

**Pytanie nr 31:**

Do §8 ust. 3 pkt 14 wzoru umowy

Wnosimy o obniżenie do 3% minimalnego progu uprawniającego do ubiegania się o zmianę wynagrodzenia. Wskazujemy przy tym, że proponowany przez Zamawiającego próg 5% spowodować może konieczność ponoszenia rażących strat po stronie wykonawcy zamówienia i sprzedaż poniżej kosztów zakupu (maksymalne marże, w których zawierają się koszty i zysk wykonawcy najczęściej nie przekraczają 3%), a co za tym idzie konieczność odstąpienia od umowy.

**Odp.: Zamawiający podtrzymuje treść SWZ.**

**Pytanie nr 32:**

Do §8 ust. 3 pkt 14 wzoru umowy

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na podniesienie maksymalnego poziomu wartości zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza do łącznie 15% w stosunku do wartości całkowitego wynagrodzenia wykonawcy?

**Odp.: Zamawiający podtrzymuje treść SWZ.**



**Pytanie nr 33:**

Czy w stosunku do Zamawiającego na chwilę obecną aktualizują się przestanki „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 przestanki staną się aktualne w okresie od chwili obecnej do zakończenia umowy zawartej na skutek niniejszego postępowania?

***Odp.: Zamawiający informuje, że w/w przestanki nie mają zastosowania.***

**Pytanie nr 34:**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na ustanowienie ze swojej strony zabezpieczeń cywilnoprawnych prawidłowego wykonania umowy przetargowej, w jednej z 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 niemożliwości 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.).

***Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody.***

**Pytanie nr 35:**

Czy Zamawiający dopuści w Części nr 6 poz. 3 równoważny produkt zawierający liofilizowane pałeczki *Lactobacillus rhamnosus* GG w równoważnym stężeniu 5 mld CFU/ 5 kropli?

***Odp.: Zamawiający nie dopuszcza.***

**Prosimy o uwzględnienie w składanych ofertach wprowadzonych zmian.**

  
**KIEROWNIK**  
Działu Zakupów / Zamówień Publicznych  
**Piotr Feszak**

