



CERTYFIKAT PN-EN ISO 9001:2015-10

Gostyń, dnia 28 stycznia 2025 r.

Dotyczy postępowania pn: **Dostawa produktów leczniczych, wyrobów medycznych, surowców farmaceutycznych i środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego dla Apteki Szpitalnej SPZOZ w Gostyniu.**

Nr referencyjny nadany sprawie przez Zamawiającego: **SPZOZ.XII.231.1/4/2024**

ODPOWIEDZI NA PYTANIA

Działając w oparciu o przepisy art. 135 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2024 r. poz. 1320 ze zm.), Zamawiający udziela odpowiedzi na poniższe pytania do SWZ:

1. Dotyczy pakietu nr 16 poz. 20

„Czy Zamawiający - mając na względzie bezpieczeństwo pacjentów – wymaga, aby oferowany produkt (zawierający antybiotyk) posiadał rejestrację jako produkt leczniczy (lek)?”

Odpowiedź: Tak, Zamawiający wymaga, aby oferowany produkt (zawierający antybiotyk) posiadał rejestrację jako produkt leczniczy.

2. Dotyczy pakietu nr 16 poz. 20

Czy Zamawiający wymaga, aby oferowany produkt posiadał zarejestrowane wskazania w leczeniu i zapobieganiu zakażeń kości oraz tkanek miękkich?”

Uzasadnienie: W praktyce oddziałów chirurgicznych szpitala gąbka kolagenowa z gentamycyną jest stosowana wyłącznie w w/w wskazaniach.

Jeżeli ogólnie dostępne są produkty lecznicze posiadające rejestrację we wskazaniach, w których mają zostać użyte, niedopuszczalna jest zamiana na inne produkty lecznicze lub wyroby medyczne, które nie posiadają rejestracji w danym wskazaniu. Działanie tego rodzaju należy identyfikować z eksperymentem leczniczym w rozumieniu Ustawy o zawodach lekarza i lekarza dentystry z 5.12.1996 roku; ze zmianami w Dz. Ustaw z 2011 r. Nr 277 poz. 1634.

Odpowiedź: Tak, Zamawiający wymaga, aby oferowany produkt posiadał zarejestrowane wskazania w leczeniu i zapobieganiu zakażeń kości oraz tkanek miękkich.

3. Dotyczy pakietu nr 8

Biorąc pod uwagę deklarowaną, procentową wartość, którą Zamawiający zamierza zrealizować w zakresie przedmiotowego postępowania (wskazaną w wzorcu umowy) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie innej wielkości opakowań produktu niż wskazania w opisie przedmiotu zamówienia z możliwością dokonania przeliczeń do dwóch miejsc po przecinku?

Wyrażenie zgody na powyższe pozwoli zachować zasadę równej konkurencji wśród wykonawców /oferentów, a także dokonać przez Zamawiającego wyboru najkorzystniejszej z możliwie szerokiej oferty produktowej, która poprzez przeliczenia do pełnych opakowań w górę może powodować nadmiarowe koszty oferty względem pozostałych uczestników postępowania.

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie zezwala na zaoferowanie opakowań z inną liczbą mililitrów. Zamawiający kierując się m.in. farmakoekonomiką określił, że potrzebuje określoną objętość z podziałem na określoną liczbę sal operacyjnych.

SP ZOZ W GOSTYNIU TO TWÓJ SZPITAL



CERTYFIKAT PN-EN ISO 9001:2015-10

4. Dotyczy pakietu nr 8

Czy Zamawiający, w Zadaniu 8, dopuści Sevofluranum 100% płyn wziewny w aluminiowej butelce 250ml ze szczelnym i bezpośrednim systemem napełniania parownika, bez dodatkowych elementów łączących butelkę z parownikiem, na każdej butelce na stałe zamontowany adapter; wraz z dostarczeniem wymaganej liczby parowników kompatybilnych z aparatami do znieczulenia Zamawiającego? (Prosimy o podanie wymaganej liczby parowników oraz nazwy modelu aparatów do znieczulenia w posiadaniu szpitala).

Odpowiedź: Nie, Zamawiający wymaga butelki z polietylenoftalenu.

5. Dotyczy projektu umowy

Czy Zamawiający obniży łączny maksymalny limit kar umownych do poziomu w granicach pomiędzy 10 a 30%? Zamawiający, ustalając górny limit kar umownych winien mieć na uwadze, że wysokość kary umownej nie powinna prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia Zamawiającego czy naruszenia zasady proporcjonalności, określonej w art. 16 ustawy Pzp. Limit kar na poziomie 10-30% jest standardem rynkowym stosowanym w praktyce udzielania zamówień publicznych, a zasadność ustalenia limitu kar na takim poziomie potwierdza stanowisko Krajowej Izby odwoławczej w wyroku KIO 2327/23.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

6. Dotyczy projektu umowy

Czy w celu miarkowania kar umownych Zamawiający dokona modyfikacji postanowień projektu przyszłej umowy w zakresie zapisów § 5:

1. Zamawiający zastrzega sobie prawo dochodzenia od Wykonawcy kary umownej w przypadku:

a) niedotrzymania przez Wykonawcę terminu dostawy w wysokości 0,5% wartości netto przedmiotu danej dostawy, za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia w wykonaniu danej dostawy, jednak nie więcej niż 10% wartości netto danej dostawy, przy czym za pierwszy dzień opóźnienia uważany będzie dzień następny po złożeniu zamówienia, jeżeli dostawa nastąpi po godzinie w tym dniu,

b) odstąpienia od Umowy przez Wykonawcę lub przez Zamawiającego, z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, w wysokości 10% niezrealizowanej części kwoty netto określonej w § 4 ust. 2 Umowy.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

7. Dotyczy pakietu nr 9 poz. 10

Czy ogłaszający w postępowaniu przetargowym o numerze referencyjnym SPZOZ.XII.231.1/4/2024, PAKIET NR 9 Probiotyki i insuliny, pozycja 10 dotycząca „2x109 CFU Lactobacillus rhamnosus oraz Lactobacillus helveticus; kapsułka; opakowanie - 60 sztuk (dopuszczzone przeliczenie a 200 sztuk)” dopuszcza możliwość zastosowania **produktu leczniczego TRILAC (lek OTC)** w opakowaniach x 20 kapsułek z możliwością przeliczenia na taką wielkość opakowań?

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie dopuszcza zaoferowania w pakiecie nr 9 pozycja nr 10 produktu leczniczego TRILAC x 20 kaps.

8. Dotyczy pakietu nr 17 poz. 1

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie: loversolum 0,636 g/ml, roztwór do wstrzykiwań i wlewów, opakowanie – 10 sztuk a **100 ml**



CERTYFIKAT PN-EN ISO 9001:2015-10

Odpowiedź: Tak, zamawiający wyraża zgodę na zaoferowanie: loversolum 0,636 g/ml, roztwór do wstrzykiwań i wlewów, opakowanie – 10 sztuk a 100 ml w pakiecie nr 17 pozycja nr 1.

9. Dotyczy pakietu nr 17 poz. 6

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie: loversolum **0,741 g/ml**, roztwór do wstrzykiwań i wlewów, opakowanie – 25 sztuk a 50 ml

Odpowiedź: Tak, zamawiający wyraża zgodę na zaoferowanie: loversolum 0,741 g/ml, roztwór do wstrzykiwań i wlewów, opakowanie – 25 sztuk a 50 ml w pakiecie nr 17 pozycja nr 6 z odpowiednim przeliczeniem – 2 opakowania.

10. Dotyczy pakietu nr 17 poz. 7

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie: loversolum **0,741 g/ml**, roztwór do wstrzykiwań i wlewów, opakowanie – 10 sztuk a 100 ml

Odpowiedź: Tak, zamawiający wyraża zgodę na zaoferowanie: 0,741 g/ml, roztwór do wstrzykiwań i wlewów, opakowanie – 10 sztuk a 100 ml w pakiecie nr 17 pozycja nr 7.

11. Dotyczy pakietu nr 22 poz. 9, 10

Czy Zamawiający w pakiecie 22 poz. 9, 10 wyrazi zgodę na zaoferowanie produktów leczniczych w opakowaniu typu fiolka x 10 sztuk?

Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę na zaoferowanie produktów leczniczych w opakowaniu typu fiolka x 10 sztuk.

12. Dotyczy pakietu nr 36 poz. 3

Czy Zamawiający w pakiecie 36 poz. 3 wyrazi zgodę na zaoferowanie produktów leczniczych w opakowaniu typu ampułka x 20 sztuk?

Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę na zaoferowanie produktów leczniczych w opakowaniu typu ampułka x 20 sztuk z odpowiednim przeliczeniem.

13. Dotyczy pakietu nr 35

Prosimy o informację, jeśli Zamawiający potrafi oszacować, ile płynów na czas trwania umowy będzie potrzebował?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że opakowania płynów kontrolnych w zależności od rodzaju glukometru zawierają różną liczbę mililitrów, jednocześnie różny może być czas ich stabilności po otwarciu opakowania. Z uwagi na fakt, że Zamawiający nie określa konkretnego glukometru, nie może określić jakiej liczby opakowań roztworów kontrolnych będzie wymagał, gdyż nie zna ich parametrów.

14. Dotyczy projektu umowy § 5 pkt 1

Czy Zamawiający zgodzi się w przypadku pakietu nr 35 na dostarczanie przez Wykonawcę jednego egzemplarza faktury w wersji papierowej (do każdej dostawy) bez konieczności przysyłania jej kopii? Prosimy o rezygnację z wymogu dostarczania kopii faktury papierowej, ponieważ obecne przepisy nie dzielą już egzemplarzy faktur na oryginały i kopie (art. 106g ust. 1 ustawy o VAT)



CERTYFIKAT PN-EN ISO 9001:2015-10

Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę na zaoferowanie w pakiecie nr 35 jednego egzemplarza faktury.

15. Dotyczy pakietu nr 10 poz. 34, 35, 36, 37, 38

Zwracamy się z prośbą o wyjaśnienie czy Zamawiający w kolumnie „ilość” miał na myśli opakowanie zawierające 10 butelek ? Czy należy zatem wycenić opakowanie zbiorcze (10 szt) w podanych ilościach ?

Odpowiedź: Tak, Zamawiający ma na myśli dostępne na rynku opakowania a 10 butelek i takie opakowanie w podanej w SWZ liczbie należy wycenić.

16. Czy Zamawiający dopuści do wyceny lek równoważny pod względem składu chemicznego i dawki, lecz różniący się postacią przy zachowaniu tej samej drogi podania np. tabletki a równoważnik ma postać tabletki powlekanej , kapsułki (twarde, miękkie), drażetki i odwrotnie?

Odpowiedź: Wykonawca nie określił do którego Pakietu dotyczy pytanie, stąd nie ma możliwości udzielenia odpowiedzi.

17. 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 leku w obrębie tej samej drogi podania np.: ampułki na fiolki i na odwrót; fiolki lub ampułki na ampułko-strzykawkę i na odwrót;

Odpowiedź: Wykonawca nie określił do którego Pakietu dotyczy pytanie, stąd nie ma możliwości udzielenia odpowiedzi.

18. Czy Zamawiający dopuści wycenę leku podając ostatnią cenę sprzedaży oraz adekwatną uwagę pod pakietem w przypadku, jeżeli żądany przez Zamawiającego lek nie jest już produkowany lub jest jego tymczasowy brak dostępności na rynku farmaceutycznym a nie ma innego leku równoważnego, którym można byłoby go zastąpić?

Odpowiedź: Wykonawca nie określił do którego Pakietu dotyczy pytanie, stąd nie ma możliwości udzielenia odpowiedzi.

19. Czy Zamawiający dopuści odpowiednie podanie cen za opakowanie handlowe w pozycjach, gdzie jednostką miary są sztuki, a dopuszczona jest wycena opakowania zawierająca inną ilość sztuk?

Odpowiedź: Wykonawca nie określił do którego Pakietu dotyczy pytanie, stąd nie ma możliwości udzielenia odpowiedzi.

20. Czy Zamawiający dopuści do wyceny preparaty dostępne na jednorazowe zezwolenie Ministra Zdrowia w przypadku, gdy tylko takie są dostępne?

Odpowiedź: Wykonawca nie określił do którego Pakietu dotyczy pytanie, stąd nie ma możliwości udzielenia odpowiedzi.

21. Dotyczy pakietu nr 14 poz. 13, 14

Czy Zamawiający dopuści przeliczenie i wycenę opakowania *60 sztuk w opakowaniu celem złożenia oferty bardziej korzystnej pod kątem ekonomicznym?

Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza przeliczenie i wycenę opakowania *60 sztuk w opakowaniu.

22. Dotyczy pakietu nr 16 poz. 9

Czy Zamawiający dopuści zmianę postaci na fiolkę? Tylko taka jest dostępna



CERTYFIKAT PN-EN ISO 9001:2015-10

Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza zmianę postaci na fiolkę.

23. Dotyczy pakietu nr 16 poz. 12

Czy Zamawiający dopuści wycenę preparatu *Terlipressin acetate 0,12mg/ml;8,5ml,rozt.d/wst.,5 amp*? Pozwoli to złożyc korzystniejszą ofertę. Jedna ampułka 8,5 ml roztworu do wstrzykiwań zawiera 1 mg terlipresyny octanu, co odpowiada 0,85 mg terlipresyny.

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody na wycenę preparatu *Terlipressin acetate 0,12mg/ml;8,5ml,rozt.d/wst.,5 amp*.

24. Dotyczy pakietu nr 16 poz. 17

Czy Zamawiający dopuści *Wapno sodowane, absorbent CO2,7600064-5, 5 kg*?

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie dopuszcza produktu *Wapno sodowane, absorbent CO2,7600064-5, 5 kg*.

25. Dotyczy pakietu nr 16 poz. 18, 24, 25, 26

Czy Zamawiający dopuści zmianę postaci na tabletkę powlekaną?

Odpowiedź: Tabletkę powlekaną jest rodzajem tabletki, więc zgodnie z SWZ Zamawiający wyraża zgodę na taką ofertę.

26. Dotyczy pakietu nr 16 poz. 21

Ze względu na problemy z dostępnością, proszę o wydzielenie pozycji do odrębnego pakietu. Umożliwi to przystąpienie większej liczby oferentów.////„Czy produkt leczniczy z pakietu. 16 poz. 21 będzie podawany pacjentom w ramach programu lekowego B17 lub B62 lub B67?”/Czy Zamawiający dopuści wycenę jedynie dawek 2,5g, 5g, 10 g?

Odpowiedź: Zamawiający nie wydzieli pozycji do odrębnego pakietu. Zamawiający nie może w tej chwili określić komu w przyszłości i w ramach jakiego programu lekowego będzie podawany produkt leczniczy. Zamawiający w pozycji 21 pakietu nr 16 wymaga dawki 2,5g.

27. Dotyczy pakietu nr 19 poz. 4, 5

Czy Zamawiający dopuści koncentrat do sporządzania roztworu do infuzji?

Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę na zaoferowanie koncentratu do sporządzania roztworu do infuzji.

28. Dotyczy pakietu nr 22 poz. 9, 10

Czy Zamawiający dopuści zmianę na fiolkę?

Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę na zaoferowanie opakowania typu fiołka.

29. Dotyczy projektu umowy §1 ust. 2

Prosimy o modyfikację §1 ust. 2 poprzez skonkretyzowanie granicznych wartości dla poszczególnych pozycji asortymentowych, jakie Zamawiający zamierza zrealizować, np. poprzez podanie, że zmiany ilości produktów określonych w formularzu cenowym mogą ulec zmniejszeniu lub zwiększeniu w granicach +/- 20%, a przez takie sformułowanie Zamawiający będzie rozumiał możliwość zamówienia o 20% mniejszych lub o 20% większych ilości, każdego z zamówionych asortymentów. Aktualna treść §1



CERTYFIKAT PN-EN ISO 9001:2015-10

ust. 2 jest na tyle 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) 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 stwierdziła, że Zamawiający ma obowiązek w sposób precyzyjny, zrozumiały i jednoznaczny wskazać w zakresie każdego zamawianego produktu, jego ilość, do której może zwiększyć zakres zamówienia, co wynika z treści art. 441 ust. 1 PZP. W dodatku, z treści art. 31 ust. 2 PZP wynika, że przy ustaleniu wartości zamówienia uwzględnia się największy możliwy zakres tego zamówienia z uwzględnieniem opcji. Ponadto, Zamawiający ma obowiązek jednoznacznie, wyczerpująco, dokładnie i zrozumiale opisać przedmiot zamówienia na podstawie art. 99 ust. 1 PZP. Zalicza się do tego określenie ilości produktu, którego zakres Zamawiający zamierza zwiększyć, ponieważ w przypadku zamówienia na dostawy, opis przedmiotu zamówienia to nie tylko określenie rodzaju rzeczy, ale także jej liczby, wykonawca zaś musi wiedzieć, jaką ilość rzeczy ma zbyć lub być gotowy zbyć Zamawiającemu. Wszelkie okoliczności, które powodują, że Zamawiający nie jest w stanie przewidzieć, ile dokładnie poszczególnych produktów będzie potrzebował, nie mogą powodować, że opis przedmiotu zamówienia będzie niezgodny z art. 99 ust. 1 PZP. Chociaż Zamawiający dysponuje ograniczonymi możliwościami w zakresie precyzyjnego określenia zapotrzebowania na poszczególne produkty, a rodzaj oraz ilość towarów koniecznych do prawidłowego udzielania świadczeń zdrowotnych są uzależnione od różnych okoliczności, to jednak ich zaistnienie nie ma wpływu na zapisy umowne, wprowadzone przez Zamawiającego, które naruszają art. 99 ust. 1 PZP oraz art. 441 ust. 1 PZP.

Odpowiedź: Zamawiający wskazuje, że sytuacja opisana w projekcie umowy zajdzie wtedy, gdy dojdzie do ewaluacji warunków umowy pod warunkiem, że zajdą wskazane przesłanki do zmiany umowy. Dlatego Zamawiający nie może podać jakie będą przyszłe zmiany umowy na tym etapie postępowania. Zamawiający uważa, że przedmiotowy zapis nie wyczerpuje przesłanek abuzywności wskazanych w art. 433 Pzp.

30. Dotyczy projektu umowy §3 ust. 5

Prosimy o zmianę okresu na zwrot towaru do 7 dni od dnia dostarczenia wraz z informacją o warunkach przechowywania przedmiotu umowy.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

31. Dotyczy projektu umowy §4 ust. 6

Do §4 ust. 6 wzoru umowy: Czy Zamawiający zrezygnuje z postanowienia zamieszczonego w §4 ust. 6 wzoru umowy, zgodnie z którym w przypadku niedochowania terminów zapłaty po stronie Zamawiającego wykonawca nie będzie żądał dobrowolnie lub dochodził przymusowo od Zamawiającego zwrotów kosztów odzyskiwania należności?

Wykonawca wskazuje, że ww. postanowienie wzoru umowy jest obarczone bezpośrednio sankcją nieważności, co literalnie wynika z art. 13 ust. 1 ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych, zgodnie z którym "Postanowienia umowy wyłączające lub ograniczające uprawnienia wierzyciela lub obowiązki dłużnika, o których mowa w art. 5, art. 6 ust. 1, art. 7 ust. 1 i 3, art. 8 ust. 1, 4 i 4a, art. 10, art. 11 i art. 12, lub mające na celu obejście tych przepisów, są nieważne, a zamiast nich stosuje się przepisy ustawy.". Przepis ten jasno stanowi, że strony umowy nie są upoważnione do ważnego w świetle prawa wyłączenia uprawnienia wierzyciela przewidzianego w art. 8 ust. 1, art. 10 ust. 1 ustawy, co nadaje temu ostatniemu przepisowi charakter iuris cogentis (bezwzględnie obowiązujący). Nieważność postanowień



CERTYFIKAT PN-EN ISO 9001:2015-10

sprzecznych z ww. ustawą wielokrotnie potwierdzały również sądy powszechne, m.in. wyrok Sądu Rejonowego dla Łodzi-Widzewa w Łodzi z 26.04.2016 r. (sygn. II C 561/15), Sądu Okręgowego w Radomiu z 16.06.2016 r. (sygn. I C 435/16), Sądu Okręgowego w Łodzi z 20.10.2017 r. (sygn. III Ca 984/17).

W doktrynie także powszechnie podnosi się, że „Za niedopuszczalne należy uznać postanowienia umowne abstrakcyjnie wyłączające lub ograniczające uprawnienia wierzyciela lub obowiązki dłużnika, tzn. przyjęte przez strony jeszcze przed powstaniem określonego uprawnienia lub obowiązku” (Komentarz do Art. 13 Ustawy o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych, red. Osajda 2021, wyd. 4/B. Ostrzechowski/K. Riedl). Ponadto, wprost uznaje się, że: „Celem normy wyrażonej w art. 13 TransHandlZapU jest zapobieżenie sytuacji, w której jedna ze stron (dłużnik) transakcji handlowej wykorzystując przewagę negocjacyjną, wymusza na drugiej stronie (wierzycielu) odpowiednie postanowienia umowne, które uszczuplają bądź nawet wyłączają uprawnienia wierzyciela bądź obowiązki dłużnika przewidziane w art. 5, 6 ust. 1, art. 7 ust. 1 i 3, art. 8 ust. 1 i 4, 10, 11 i 12 TransHandlZapU” (Komentarz do Art. 13 Ustawy o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych red. Osajda 2017, wyd. 1/Cudny)

Podkreślić należy natomiast, za wyrokiem KIO z 12.06.2015 r. (KIO 1127/15, LEX nr 1805929), że: „SIWZ jest oświadczeniem zamawiającego o charakterze cywilnoprawnym, zatem postanowienie SIWZ sprzeczne z przepisem o charakterze bezwzględnie obowiązującym nie może być prawnie skuteczne, gdyż jest dotknięte sankcją nieważności”. W konsekwencji, postanowienie takie, zostanie uznane za nieważne w ewentualnym postępowaniu sądowym, stosownie do art. 58 § 1 Kodeksu cywilnego. Stąd, Wykonawca wzywa Zamawiającego do nadania wzorowi umowy treści zgodnej z bezwzględnie obowiązującymi przepisami prawa już na etapie postępowania przetargowego.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

32. Dotyczy projektu umowy §5 ust. 1 lit. a)

Czy Zamawiający wyrazi zgodę zmianę sposobu wyliczenia kary umownej za opóźnienie w dostawie, tak aby kara liczona była do wysokości 1% wartości brutto niedostarczonego towaru za każdy dzień zwłoki?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

33. Dotyczy projektu umowy §5 ust. 3

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wymiaru kary umownej za rozwiązanie lub odstąpienie od umowy do wysokości 10% wartości brutto niewykonanej części umowy.?”

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

34. Dotyczy projektu umowy §6 ust. 7

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę §6 ust. 7 zdania drugiego Umowy o treści: „...na koszt i ryzyko Wykonawcy” na zdanie następujące: „Różnicą w cenie zakupu interwencyjnego partii asortymentu, którego dotyczy zwłoka, Kupujący obciąży Sprzedawcę” Wykonawca wyjaśnia, że wyżej wskazane postanowienie pozostaje niezgodne z przepisami prawa, z utrwaloną doktryną i judykaturą. Zamawiający zastrzega sobie bowiem prawo do obciążenia Sprzedawcy pełnymi kosztami zakupu interwencyjnego, co w konsekwencji prowadzi do wypaczenia jego ustawowego uprawnienia. Przepis art. 479 k.c. uprawnia wierzyciela, w razie zwłoki dłużnika do nabycia na jego rzecz rzeczy tego samego gatunku, jednak z zastrzeżeniem, że „wierzyciel może żądać zwrotu kosztów nabycia zastępczego od dłużnika, a zarazem nie jest uprawniony do zapłaty dłużnikowi swojego świadczenia, prowadziłby do niesłusznego wzbogacenia tego wierzyciela.” (Kodeks cywilny, Komentarz, J.M. Kondek, red. K. Osajda, 2021 r.). Powyższe konsekwentnie potwierdza judykatura- Sąd Apelacyjny w wyroku z dnia 5 sierpnia 2016 r., sygn. akt: I ACa 322/16 wskazał, że: „Jeżeli nabycie rzeczy wynika z umowy wzajemnej, to po zrealizowaniu go przez



CERTYFIKAT PN-EN ISO 9001:2015-10

wierzyciela, obowiązek dłużnika dotyczy kosztów nabycia, pomniejszonych o cenę, do której uregulowania zobowiązany byłby wierzyciel. Sąd Apelacyjny w Krakowie w kolejnym wyroku podsumował, że „Roszczenie o zapłatę kosztów, o jakich mowa w art. 479 KC, ma charakter odszkodowawczy. Odliczenie zaś od kosztów zakupu zastępczego ceny uzgodnionej między stronami stanowi uwzględnienie zasady compensatio lucri cum damno, gdyż stanowi uwzględnienie tego, co wierzyciel zaoszczędził nie świadcząc stronie pozwanej.” (wyrok z dnia 19 lutego 2020 r., sygn. akt: I AGa 29/19). Mając na uwadze powyższe, w celu wyeliminowania ryzyka nieważności (z uwagi na wprowadzenie do umowy niezgodnego z przepisami prawa postanowienia), Wykonawca zwraca się z wnioskiem o zmianę ww. zapisu jak powyżej.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę.

35. Dotyczy projektu umowy §8 ust. 4 oraz ust. 6

Prosimy o zmianę treści §8 ust. 4 wzoru umowy poprzez usunięcie postanowienia ustanawiającego, że zmiana wysokości wynagrodzenia Wykonawcy może nastąpić gdy średnioroczny wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych ogłaszany w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego za okres poprzedzający dzień złożenia wniosku wzrośnie lub spadnie o co najmniej 10% w stosunku do wysokości tego wskaźnika aktualnego na dzień zawarcia umowy poprzez zastąpienie go postanowieniem przewidującym, że wartość ww. poziomu zmiany cen wyniesie 3%, albowiem ww. postanowienie narusza zasadę ekwiwalentności świadczeń stron oraz postulat równomiernego rozłożenia ryzyka kontraktowego.

Uzasadniając powyższe w pierwszej kolejności wskazać należy, że §8 ust. 4 wzoru umowy, ustanawiający poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia na 10%, 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 9% (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.

W tym miejscu – celem uzupełnienia treści uprzednio złożonego pytania – wskazujemy, że powyższy zarzut odnieść można również do §8 ust. 6 wzoru umowy, który także jawi się jako naruszający zasadę ekwiwalentności świadczeń stron oraz postulat równomiernego rozłożenia ryzyka kontraktowego. Dopiero zwiększenie maksymalnej wartości zmiany wynagrodzenia Wykonawcy do 10% uznać będzie można za wystarczające dla zapewnienia równowagi kontraktowej stron.

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 §8 ust. 4 i 6 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.

36. Dotyczy SWZ

Do rozdziału XII SWZ kryterium oceny ofert w zakresie czasu dostawy. Prosimy o zmianę punktacji w kryterium oceny ofert w zakresie godzin dostaw na następujące: do godziny 10.30 – 3 pkt, do godziny 11.30 – 2 pkt, do godziny 13.30 – 1 pkt, do godziny 14.30 – 0 pkt.



CERTYFIKAT PN-EN ISO 9001:2015-10

Przedział czasowy podany w dokumentacji, jest tak krótki, że uniemożliwia połączenie transportu dla Zamawiającego z innymi dokonywanymi tego dnia i wymusza będzie na Wykonawcach organizowania osobnego transportu dedykowanego. W pierwszej kolejności zwracamy uwagę, że konsolidacja dostaw pozwala na połączenie wielu mniejszych przesyłek w jedną większą. Dzięki temu koszty transportu są znacznie niższe. Współdzielenie kosztów z innymi odbiorcami oznacza, że każdy płaci tylko ułamek całkowitych wydatków, co redukuje indywidualne koszty wysyłki. Zamawiający podejmując decyzję o przedziale czasowym, w którym gotowy będzie do odbierania przesyłek, wybiera jednocześnie jakiej wysokości koszt przesyłki wliczony zostanie w złożone mu oferty. Łączenie dostaw ma równie doniosłe znaczenie z perspektywy środowiskowej. Dzięki optymalizacji tras potrzebnych jest mniej środków transportu, co prowadzi do mniejszego zużycia paliwa i emisji gazów cieplarnianych. Ekologiczne rozwiązania logistyczne oparte na efektywności energetycznej zmniejszają zatem negatywny wpływ transportu na środowisko i przyczyniają się do zrównoważonego rozwoju.

Odpowiedź: Zamawiający przeanalizował farmakoekonomiczne aspekty związane z transportem, przechowywaniem, organizacją pracy oraz współpracą z odbiorcami asortymentu i nie zmienia punktacji.

37. Dotyczy pakietu nr 7 poz. 147

Czy w Pakiecie nr 7 poz. 147 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: Tak, Zamawiający wyraża zgodę na zaoferowanie glukozy 75 g - będącej dietetycznym środkiem spożywczym specjalnego przeznaczenia medycznego do postępowania dietetycznego w celu wykonania krzywej cukrowej.

38. Dotyczy pakietu nr 7 poz. 147

Czy w Pakiecie nr 7 poz. 147 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: Tak, Zamawiający wyraża zgodę na zaoferowanie glukozy 75 g o smaku cytrynowym - będącej dietetycznym środkiem spożywczym specjalnego przeznaczenia medycznego do postępowania dietetycznego w celu wykonania krzywej cukrowej.

39. Dotyczy pakietu nr 9 poz. 1

Czy w Pakiecie nr 9 poz. 1 Zamawiający dopuści zaoferowanie produktu EnteroDr., zawierającego w swoim składzie 250 mg żywych kultur probiotycznych drożdży *Saccharomyces boulardii* w kapsułce?

Odpowiedź: Zgodnie z wiedzą Zamawiającego produkt EnteroDr jest suplementem diety i nie może być przedmiotem obrotu Apteki Szpitalnej. W związku z powyższym Zamawiający nie wyraża zgody na jego zaoferowanie.



CERTYFIKAT PN-EN ISO 9001:2015-10

40. Dotyczy pakietu nr 9 poz. 10

Czy w Pakiecie nr 9 poz. 10 Zamawiający dopuści zaoferowanie produktu ProbioDr, zawierającego 2 mld CFU bakterii *Lactobacillus rhamnosus* GG ATCC53103 i *Lactobacillus helveticus* w łącznym stężeniu 2 mld CFU/ kaps?

Odpowiedź: Zgodnie z wiedzą Zamawiającego produkt ProbioDr jest suplementem diety i nie może być przedmiotem obrotu Apteki Szpitalnej. W związku z powyższym Zamawiający nie wyraża zgody na jego zaoferowanie.

41. Dotyczy pakietu nr 35

Prosimy o dopuszczenie pasków testowych przeznaczonych do wykonywania pomiarów we krwi kapilarnej, żyłnej i noworodkowej. Pomiary glikemii za pomocą glukometru z użyciem próbek krwi tętniczej nie są w praktyce pracy placówek służby zdrowia wykonywane ze względu na to, że praktycznie u każdego pacjenta istnieje możliwość pobrania krwi kapilarnej lub żyłnej oraz na trudność w bezpośrednim przenoszeniu próbki krwi tętniczej do paska testowego (próbka taka musi być przenoszona bez pośrednictwa dodatkowych naczyń).

Odpowiedź: Zamawiający nie zmienia zapisów SWZ i wymaga pasków także z możliwością pomiaru w krwi tętniczej.

42. Dotyczy pakietu nr 35

Czy Zamawiający dopuści paski z pamięcią 450 wyników bez pamięci płynów kontrolnych? Duża pamięć glukometru obciąża baterię i jest zbędna w warunkach pracy szpitala – wyniki pomiarów nie są bowiem w żaden sposób przypisane do konkretnych pacjentów, zatem przeglądanie kilkudziesięciu lub kilkuset wyników wstecz nie ma merytorycznego uzasadnienia (wynik „kilkaset odczytów wstecz” nie został zapisany u pacjenta, u którego aktualnie wykonywany jest pomiar, lecz u nieznanego z imienia i nazwiska pacjenta, u którego pomiar wykonano kilkaset oznaczeń wcześniej). Test kontrolny odnosi się do sprawdzenia działania glukometru w określonej chwili i również nie jest przypisany do pacjenta – zapisywanie takich wyników ma sens tylko w przypadku użytkownika indywidualnego, ale nie placówki szpitalnej, w której ten sam glukometr jest stosowany u wielu różnych pacjentów.

Odpowiedź: Zamawiający nie wymaga pasków z pamięcią wyników, stąd nie może odpowiedzieć na to pytanie.

43. Dotyczy pakietu nr 35

Prosimy o dopuszczenie pasków testowych konfekcjonowanych w opakowaniach x 50 szt. – po przeliczeniu pasków na odpowiednią liczbę opakowań. Jest to standardowa wielkość opakowania dla wyrobów tego rodzaju, ułatwiająca dystrybucję pasków na różnych oddziałach szpitalnych i wykorzystanie wszystkich pasków z opakowania przed upływem daty ważności. Uporczywe trwanie przy niestandardowo dużych opakowaniach pasków nie ma praktycznego sensu, ograniczając konkurencję.

Odpowiedź: Zamawiający przeanalizował farmakoekonomiczną słuszość wymaganej wielkości opakowań i nie dopuszcza pasków pakowanych po 50 sztuk.

44. Dotyczy pakietu nr 35

Czy Zamawiający wymaga zaoferowania glukometru z funkcją wyrzutu zużytego paska, umożliwiającą jego bezdotykowe usuwanie? Taka funkcja zwiększa higienę i bezpieczeństwo personelu wykonującego pomiar, gdyż eliminuje konieczność wyciągania z glukometru rękami zużytego, zabrudzonego krwią paska.

Odpowiedź: Zamawiający nie stawia takiego wymogu.



C E R T Y F I K A T PN-EN ISO 9001:2015-10

45. Dotyczy pakietu nr 35

Czy Zamawiający zaoferowania glukometru umożliwiającego ustawienie odpowiedniej jednostki pomiarowej (mg/dl lub mmol/l) przez użytkownika?

Odpowiedź: Zamawiający nie stawia takiego wymogu.

46. Dotyczy pakietu nr 35

Testy paskowe do glukometrów są wyrobem medycznym wymagającym zachowania specjalnych warunków przechowywania (temperatura i wilgotność w zakresie ściśle określonym przez producenta, wskazanym na każdym opakowaniu pasków). Przechowywanie pasków w nieodpowiednich warunkach skutkuje uzyskaniem zafałszowanych wyników pomiarów stężenia glukozy we krwi, powodując zagrożenie dla zdrowia i życia pacjentów. Wykonawca, który przechowuje paski w warunkach nie odpowiadających wymogom producenta, szczególnie latem lub zimą (np. w starej szopie lub nieogrzewanym garażu), nie zagwarantuje prawidłowego działania takiego wyrobu. Czy wobec powyższego Zamawiający wymaga przedłożenia wraz z ofertą certyfikatu jednostki notyfikowanej wystawionego dla zgłoszonego w URPL importera/dystrybutora lub reprezentującego wykonawcy, potwierdzającego spełnienie normy ISO 13485:2016 w zakresie magazynowania testów diagnostycznych?

Odpowiedź: Zamawiający określił w SWZ wszystkie dokumenty jakich wymaga, przy złożeniu oferty na wyroby medyczne i nie wymaga dodatkowych.