



## SAMODZIELNY PUBLICZNY ZAKŁAD OPIEKI ZDROWOTNEJ

Ministerstwa Spraw Wewnętrznych i Administracji w Szczecinie

ul. Jagiellońska 44, 70-382 Szczecin, tel.: 91 43 29 503 lub 500, fax 91 43 29 501

www.spzozmswia.szczecin.pl biuro@spzozmswia.szczecin.pl

BGK 32 1130 1176 0022 2137 2520 0006, NIP 852-21-98-181, REGON 810733454, KRS 0000001757

WZZ-2375-7-519-03/2022

Szczecin, dnia 24.03.2022 r.

### WYJAŚNIENIA TREŚCI SWZ

**Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na dostawy o wartości zamówienia przekraczającej progi unijne, o jakich stanowi art. 3 ustawy z 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129) pn.: „Dostawa albumin i preparatów do żywienia pozajelitowego dla SP ZOZ MSWiA w Szczecinie”.**

**Nr postępowania: 7/2022.**

Na podstawie art. 135 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129) Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej MSWiA w Szczecinie informuje, że od Wykonawców wpłynęły pytania do SWZ o następującej treści:

#### **Pytanie nr 1: dotyczy Pakietu nr 2**

W trosce o uzyskanie najkorzystniejszych warunków zakupu i sprostanie wymaganiom Zamawiającego, czy Zamawiający wyrazi zgodę na dostarczenie w pakiecie nr 2 produktu o takim samym zastosowaniu klinicznym, worka trójkomorowego zawierającego aminokwasy 40g, glukozę 160g, azot 6,6g oraz emulsję tłuszczową, która jest związkami oleju z oliwek oraz oleju sojowego ( w stosunku 80/20), energii całkowitej 1200 kcal – Multimel N7E -1000E 1500ml ?

Pozytywna odpowiedź pozwoli na składanie konkurencyjnych ofert.

#### **Odpowiedź nr 1:**

**Zamawiający wyraża zgodę.**

#### **Pytanie nr 2: dotyczy Pakietu nr 3**

W trosce o uzyskanie najkorzystniejszych warunków zakupu i sprostanie wymaganiom Zamawiającego, czy Zamawiający wyrazi zgodę na dostarczenie w pakiecie nr 3 produktu o takim samym zastosowaniu klinicznym, worka trójkomorowego zawierającego aminokwasy 66,4g, glukozę 210g, azot 10,5g oraz emulsję tłuszczową, która jest związkami oleju z oliwek oraz oleju sojowego ( w stosunku 80/20), energii całkowitej 1710 kcal – Olimel N7E 1500ml ?

Pozytywna odpowiedź pozwoli na składanie konkurencyjnych ofert.

#### **Odpowiedź nr 2:**

**Zamawiający nie wyraża zgody.**

#### **Pytanie nr 3: dotyczy Pakietu nr 6**

W trosce o uzyskanie najkorzystniejszych warunków zakupu i sprostanie wymaganiom Zamawiającego, czy Zamawiający wyrazi zgodę na dostarczenie w pakiecie 6 produktu o takim samym zastosowaniu klinicznym, worka trójkomorowego zawierającego aminokwasy 55g, glukozę 138g, azot 9,1g oraz emulsję tłuszczową zawierającą połączony olej z czterech różnych źródeł: olej sojowy (30%), olej zawierający triglicerydy średniołańcuchowe (25%), olej z oliwek (25%) i olej rybi (20%) o energii całkowitej 1184 kcal – Finomel 1085ml?

Pozytywna odpowiedź pozwoli na składanie konkurencyjnych ofert.

#### **Odpowiedź nr 3:**

**Zamawiający nie wyraża zgody.**

#### **Pytanie nr 4: dotyczy Pakietu nr 7**

W trosce o uzyskanie najkorzystniejszych warunków zakupu i sprostanie wymaganiom Zamawiającego, czy Zamawiający wyrazi zgodę na dostarczenie w pakiecie nr 7 produktu o takim samym zastosowaniu klinicznym, worka trójkomorowego zawierającego aminokwasy 73g, glukozę 182g, azot 12g oraz emulsję tłuszczową



zawierającą połączony olej z czterech różnych źródeł: olej sojowy (30%), olej zawierający triglicerydy średniołańcuchowe (25%), olej z oliwek (25%) i olej rybi (20%) o energii całkowitej 1567 kcal – Finomel 1435ml? Pozytywna odpowiedź pozwoli na składanie konkurencyjnych ofert.

**Odpowiedź nr 4:**

**Zamawiający wyraża zgodę.**

**Pytanie nr 5: dotyczy Pakietu nr 8**

W trosce o uzyskanie najkorzystniejszych warunków zakupu i sprostanie wymaganiom Zamawiającego, czy Zamawiający wyrazi zgodę na dostarczenie w pakiecie nr 8 produktu o takim samym zastosowaniu klinicznym, worka trójkomorowego zawierającego aminokwasy 49,4g, glukozę 47,7g, azot 7,8g oraz emulsję tłuszczową, która jest związkiem oleju z oliwek oraz oleju sojowego ( w stosunku 80/20), energii całkowitej 620 kcal – Olimel N12E 650ml ?

Pozytywna odpowiedź pozwoli na składanie konkurencyjnych ofert.

**Odpowiedź nr 5:**

**Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie nr 6: dotyczy Pakietu nr 10**

W trosce o uzyskanie najkorzystniejszych warunków zakupu i sprostanie wymaganiom Zamawiającego, czy Zamawiający wyrazi zgodę na dostarczenie w pakiecie nr 10 produktu o takim samym zastosowaniu klinicznym, worka trójkomorowego zawierającego aminokwasy 88,6g, glukozę 280g, azot 14g oraz emulsję tłuszczową, która jest związkiem oleju z oliwek oraz oleju sojowego ( w stosunku 80/20), energii całkowitej 2270 kcal – Olimel N7E 2000ml ?

Pozytywna odpowiedź pozwoli na składanie konkurencyjnych ofert.

**Odpowiedź nr 6:**

**Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie nr 7: dotyczy Pakietu nr 20, poz. 1 i 2**

W trosce o uzyskanie najkorzystniejszych warunków zakupu i sprostanie wymaganiom Zamawiającego, czy Zamawiający wyrazi zgodę na dostarczenie w pakiecie nr 20 w pozycjach 1 i 2 jednego preparatu zawierającego zbilansowany zestaw witamin rozpuszczalnych w wodzie i witamin rozpuszczalnych w tłuszczach (witamina A 3500 j.m.,witamina D 220 j.m., witamina E 11,20 j.m., witamina C 125 mg, witamina B1 (tiamina)3,51 mg, witamina B2 (ryboflawina) 4,14 mg, witamina B6 (pirydoksyna)4,53 mg, witamina B12 6 µg, kwas foliowy 414 µg, kwas pantotenowy 17,25 mg, biotyna 69 µg , witamina B3 46 mg), zarejestrowanego do podawania we wlewie i wstrzyknięciu, liofilizat zawierający 12 witamin w jednej fiołce – Cernevit 750mg ? Prosimy o wyrażenie zgody na zaferowanie 900 szt preparatu Cernevit w pakiecie nr 20 zamiast preparatów konfekcjonowanych w oddzielnych fiołkach w pozycjach 1 oraz 2.

Pozytywna odpowiedź pozwoli na składanie konkurencyjnych ofert.

W przypadku pozytywnej odpowiedzi prosimy o wydzielenie w/w produktu do osobnego pakietu.

**Odpowiedź nr 7:**

**Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie nr 8: dotyczy Pakietu nr 20, poz. 4**

Czy zamawiający w pakiecie nr 20 w pozycji nr 4 dopuszcza pierwiastki śladowe stosowane w suplementacji żywienia pozajelitowego inj. iv op. 10ml x10 ampulek, charakteryzujące się wysokim stężeniem cynku – 153 umol/10ml oraz selenu - 0,9 umol/10ml – Nutryelt ?

Pozytywna odpowiedź pozwoli na składanie konkurencyjnych ofert.

W przypadku pozytywnej odpowiedzi prosimy o wydzielenie w/w produktu do osobnego pakietu.

**Odpowiedź nr 8:**

**Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie nr 9: dotyczy Pakietu nr 21, poz. 1**

W trosce o uzyskanie najkorzystniejszych warunków zakupu i sprostanie wymaganiom Zamawiającego, czy Zamawiający wyrazi zgodę na dostarczenie w pakiecie nr 21 w pozycji nr 1 produktu o takim samym zastosowaniu klinicznym, worka trójkomorowego do podaży drogą żył obwodowych lub centralnych zawierającego aminokwasy 25,3g, glukozę 75g, azot 4g oraz emulsję tłuszczową, która jest związkiem oleju z oliwek oraz oleju sojowego ( w stosunku 80/20), energii całkowitej 700 kcal – Olimel Peri N4E 1000ml ?

Pozytywna odpowiedź pozwoli na składanie konkurencyjnych ofert.

W przypadku pozytywnej odpowiedzi prosimy o wydzielenie w/w produktu do osobnego pakietu

**Odpowiedź nr 9:**

**Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie nr 10: dotyczy Pakietu nr 21, poz. 2**

W trosce o uzyskanie najkorzystniejszych warunków zakupu i sprostanie wymaganiom Zamawiającego, czy Zamawiający wyrazi zgodę na dostarczenie w pakiecie nr 21 w pozycji nr 2 produktu o takim samym zastosowaniu klinicznym, worka trójkomorowego zawierającego aminokwasy 49,4g, glukozę 47,7g, azot 7,8g oraz emulsję tłuszczową, która jest związkiem oleju z oliwek oraz oleju sojowego ( w stosunku 80/20), energii całkowitej 620 kcal – Olimel N12E 650ml ?

Pozytywna odpowiedź pozwoli na składanie konkurencyjnych ofert.

W przypadku pozytywnej odpowiedzi prosimy o wydzielenie w/w produktu do osobnego pakietu

**Odpowiedź nr 10:**

**Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie nr 11: dotyczy Pakietu nr 21, poz. 3**

W trosce o uzyskanie najkorzystniejszych warunków zakupu i sprostanie wymaganiom Zamawiającego, czy Zamawiający wyrazi zgodę na dostarczenie w pakiecie nr 21 w pozycji nr 3 produktu o takim samym zastosowaniu klinicznym, worka trójkomorowego zawierającego aminokwasy 56,9g, glukozę 110g, azot 9g oraz emulsję tłuszczową, która jest związkiem oleju z oliwek oraz oleju sojowego ( w stosunku 80/20), energii całkowitej 1070kcal – Olimel N9E 1000ml ?

Pozytywna odpowiedź pozwoli na składanie konkurencyjnych ofert.

W przypadku pozytywnej odpowiedzi prosimy o wydzielenie w/w produktu do osobnego pakietu

**Odpowiedź nr 11:**

**Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie nr 12: dotyczy Pakietu nr 23**

W trosce o uzyskanie najkorzystniejszych warunków zakupu i sprostanie wymaganiom Zamawiającego, czy Zamawiający wyrazi zgodę na dostarczenie w pakiecie nr 23 preparatu zawierającego zbilansowany zestaw witamin rozpuszczalnych w wodzie i witamin rozpuszczalnych w tłuszczach (witamina A 3500 j.m.,witamina D 220 j.m., witamina E 11,20 j.m., witamina C 125 mg, witamina B1 (tiamina)3,51 mg, witamina B2 (ryboflawina) 4,14 mg, witamina B6 (pirydoksyna)4,53 mg, witamina B12 6 µg, kwas foliowy 414 µg, kwas pantotenowy 17,25 mg, biotyna 69 µg , witamina B3 46 mg), zarejestrowanego do podawania we wlewie i wstrzyknięciu, liofilizat zawierający 12 witamin w jednej fiołce – Cernevit 750mg ?

Pozytywna odpowiedź pozwoli na składanie konkurencyjnych ofert.

**Odpowiedź nr 12:**

**Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie nr 13: dotyczy Pakietu nr 23**

Czy Zamawiający w pakiecie nr 23 wymaga, aby dostarczony preparat nie musiał być przechowywany w temperaturze 2-8°C, a przechowywany poza lodówką zachowywał okres ważności wynoszący 2 lata od daty produkcji przy warunkach przechowywania w temperaturze pokojowej, tj. od 15°C do 25°C ?

**Odpowiedź nr 13:**

**Zamawiający dopuszcza ale nie wymaga.**

**Pytanie nr 14: dotyczy Pakietu nr 23**

Czy Zamawiający w pakiecie nr 23 wymaga preparatu witaminowego, który po rozpuszczeniu zachowuje stabilność fizyczną i chemiczną przez 24h w temp. 25°C ?

**Odpowiedź nr 14:**

**Zamawiający dopuszcza ale nie wymaga.**

**Pytanie nr 15: dotyczy Pakietu nr 5, 6, 7, 9, 10**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaferowanie produktu leczniczego w opakowaniu zbiorczym x 4 szt. z przeliczeniem ilości i wyceną za całe opakowanie ?

**Odpowiedź nr 15:**

**Zamawiający wyraża zgodę na zaferowanie produktu leczniczego w opakowaniu innej wielkości niż podana w opisie przedmiotu zamówienia z jednoczesnym przeliczeniem ilości opakowań aby liczba sztuk była zgodna z zamawianą. Jeżeli w wyniku przeliczeń wychodzi wartość ułamka należy podać ilość do dwóch miejsc po przecinku.**

**Pytanie nr 16: dotyczy Pakietu nr 8**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaferowanie produktu leczniczego w opakowaniu zbiorczym x 6 szt. z przeliczeniem ilości i wyceną za całe opakowanie ?

**Odpowiedź nr 16:**

**Zamawiający wyraża zgodę na zaferowanie produktu leczniczego w opakowaniu innej wielkości niż podana w opisie przedmiotu zamówienia z jednoczesnym przeliczeniem ilości opakowań aby liczba sztuk była zgodna z zamawianą. Jeżeli w wyniku przeliczeń wychodzi wartość ułamka należy podać ilość do dwóch miejsc po przecinku.**

**Pytanie nr 17: dotyczy Pakietu nr 20**

Czy Zamawiający wymaga aby produkty oferowane do pakietu nr 20 pozycja 1-4 były dodawane do worków trzykomorowych z pakietu nr 21 poz. 1-3 i posiadały potwierdzoną badaniami stabilność umożliwiającą przygotowanie kompletnej mieszaniny ? Na potwierdzenie cech oferowanego produktu wykonawca ma obowiązek przedłożyć badania wykonane lub zlecone przez wytwórcę oferowanego produktu wraz z potwierdzeniem prawa wykonawcy do posługiwania się tymi badaniami.

**Odpowiedź nr 17:**

**Zamawiający dopuszcza ale nie wymaga.**

**Pytanie nr 18: dotyczy Pakietu nr 20 poz. 3**

Czy Zamawiający oczekuje zaferowania fosforanów nieorganicznych do żywienia pozajelitowego zawierającego 2 mmol/ml fosforu - Addiphos 10 fiolek/20 ml czy może fosforanów organicznych do żywienia pozajelitowego Glycophos 20 amp./20 ml ?

**Odpowiedź nr 18:**

**Zamawiający dopuszcza zaferowanie zarówno fosforanów organicznych jak i nieorganicznych, po odpowiednim przeliczeniu ilości opakowań.**

**Pytanie nr 19: dotyczy Pakietu nr 21 poz. 1 i 3**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaferowanie produktu leczniczego w opakowaniu zbiorczym x 4 szt. z przeliczeniem ilości i wyceną za całe opakowanie ?

**Odpowiedź nr 19:**

**Zamawiający wyraża zgodę na zaferowanie produktu leczniczego w opakowaniu innej wielkości niż podana w opisie przedmiotu zamówienia z jednoczesnym przeliczeniem ilości opakowań aby liczba sztuk była zgodna z zamawianą. Jeżeli w wyniku przeliczeń wychodzi wartość ułamka należy podać ilość do dwóch miejsc po przecinku.**

**Pytanie nr 20: dotyczy Pakietu nr 21 poz. 2**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaferowanie produktu leczniczego w opakowaniu zbiorczym x 6 szt. z przeliczeniem ilości i wyceną za całe opakowanie ?

**Odpowiedź nr 20:**

**Zamawiający wyraża zgodę na zaferowanie produktu leczniczego w opakowaniu innej wielkości niż podana w opisie przedmiotu zamówienia z jednoczesnym przeliczeniem ilości opakowań aby liczba sztuk była zgodna z zamawianą. Jeżeli w wyniku przeliczeń wychodzi wartość ułamka należy podać ilość do dwóch miejsc po przecinku.**

**Pytanie nr 21: dotyczy § 4 ust. 3 Wzoru umowy**

W celu zapewnienia równego traktowania stron umowy i umożliwienia Wykonawcy sprawdzenia zasadności reklamacji wnosimy o wprowadzenie w § 4 ust. 3 projektu umowy 5 dniowego terminu na rozpatrzenie reklamacji.

**Odpowiedź nr 21:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.**

**Pytanie nr 22: dotyczy § 6 ust. 8 Wzoru umowy**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wprowadzenie zmian w § 6 ust. 8 poprzez zamianę słów „odsetki ustawowe” na „odsetki ustawowe za opóźnienie w transakcjach handlowych”?

**Odpowiedź nr 22:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.**

**Pytanie nr 23: dotyczy § 7 ust. 1 Wzoru umowy**

Czy w celu miarkowania kar umownych Zamawiający dokona modyfikacji postanowień projektu przyszłej umowy w zakresie zapisów § 7 ust 1:

1. Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu karę umowną, z tytułu:

- 1) jednostronnego rozwiązania umowy przez którąkolwiek ze stron z przyczyn, leżących po stronie Wykonawcy w wysokości 10% wartości brutto niezrealizowanej części umowy określonej w § 6 ust. 2;
- 2) zwłoki w uzupełnieniu asortymentu w wysokości 0,5 % wartości brutto nieuzupełnianego asortymentu, za każdy dzień zwłoki; jednak nie więcej niż 10% wartości brutto nieuzupełnianego asortymentu,

- 3) zwłoki w rozpatrzeniu zgłoszonej Wykonawcy przez Zamawiającego reklamacji w wysokości 0,5% wartości brutto reklamowanego asortymentu, za każdy dzień zwłoki; jednak nie więcej niż 10 % wartości brutto reklamowanego asortymentu
- 4) zwłoki w uzupełnieniu reklamowanego asortymentu w wysokości 0,5% wartości brutto reklamowanego asortymentu, za każdy dzień zwłoki, jednak nie więcej niż 10 % wartości brutto reklamowanego asortymentu

**Odpowiedź nr 23:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.**

**Pytanie nr 24: dotyczy Wzoru umowy**

Czy Zamawiający uzupełni projekt umowy o zapis, że na podstawie art. 106n ust. 1 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług udziela Wykonawcy zgody na wystawianie i przesyłanie faktur, duplikatów faktur oraz ich korekt, a także not obciążeniowych i not korygujących w formacie pliku elektronicznego PDF na wskazany przez siebie adres poczty e-mail, ze wskazanych w umowie adresów poczty e-mail Wykonawcy?

**Odpowiedź nr 24:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.**

**Pytanie nr 25: dotyczy rozdziału XIX SWZ**

Do rozdziału XIX kryterium „Wysokość kary umownej za przekroczenie terminu na uzupełnienie asortymentu”: Czy Zamawiający obniży górny próg wysokości kary umownej do wymiaru 1% obliczanego od całkowitej wartości uzupełnianego asortymentu oraz, w konsekwencji, proporcjonalną zmianę dolnej granicy? Zwracamy przy tym uwagę na niewspółmierność tak przewidzianych kar. Wykonawcy za opóźnienie świadczenia pieniężnego mogą zostać naliczone odsetki w wysokości nie większej niż 9,75% w skali roku, liczona od kwoty, której dotyczy opóźnienie. Natomiast dla Zamawiającego przewidziana jest maksymalna kara w wysokości 912,5% w skali roku (2,5% x 365 dni) za opóźnienie świadczenia.

**Odpowiedź nr 25:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.**

**Pytanie nr 26: dotyczy §2 ust. 3 Wzoru umowy**

Prosimy o dodanie słów zgodnych z przesłanką wynikającą z treści art. 552 k.c.: "... z wyłączeniem powołania się przez Dostawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru."

**Odpowiedź nr 26:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.**

**Pytanie nr 27: dotyczy §2 ust. 5 Wzoru umowy**

Prosimy o informację 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? Jednocześnie prosimy o dopuszczenie możliwości dokonania dostawy równoważnika, także w przypadku innych niż wycofanie lub czasowe zaprzestanie produkcji, okoliczności powodujących brak oferowanego asortymentu w obrocie.

**Odpowiedź nr 27:**

**Zamawiający nie wyraża zgody. W takim przypadku należy złożyć wniosek do Zamawiającego o zamianę leku.**

**Pytanie nr 28: dotyczy §7 ust. 1 pkt 1 Wzoru umowy**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę sposobu naliczenia kary umownej z tytułu odstąpienia od umowy w taki sposób, że naliczana ona będzie od wartości niezrealizowanej części umowy?

**Odpowiedź nr 28:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.**

**Pytanie nr 29: dotyczy §7 ust. 1 pkt 3 Wzoru umowy**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wymiaru kary umownej zastrzeżonej w §7 ust. 1 pkt 3 wzoru umowy do wysokości 1% wartości reklamowanej partii towaru za każdy dzień opóźnienia?

**Odpowiedź nr 29:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.**

**Pytanie nr 30: dotyczy §7 ust. 1 pkt 4 Wzoru umowy**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wymiaru kary umownej zastrzeżonej w §7 ust. 1 pkt 4 wzoru umowy do wysokości 1% wartości reklamowanej partii towaru za każdy dzień opóźnienia?

**Odpowiedź nr 30:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.**

**Pytanie nr 31: dotyczy §8 ust. 1 pkt 4 Wzoru umowy**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie postanowienia umownego wskazanego w § 8 ust.1 pkt 4 Wzoru Umowy, mając na uwadze, że na podstawie art. 433 pkt 4 w zw. art. 99 ust.1 PZP powyższy zapis należy uznać jako postanowienie abuzywne, które nie może być wprowadzane do umowy w sprawie zamówienia publicznego, a nadto stanowi zakazaną praktykę na podstawie art. 9 ust. 2 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów, co w konsekwencji obarcza czynność prawną sankcją nieważności.

Zastrzeżenie § 8 ust.1 pkt 4 wzoru umowy skutkuje przyjęciem niedopuszczalnej praktyki, iż Wykonawca nie będzie w stanie ustalić minimalnej wielkości przyszłego swojego świadczenia oraz wysokości odpowiadającego mu świadczenia Zamawiającego. Próba jednostronnego kształtowania przez Zamawiającego zasad realizacji zamówienia naraża Wykonawcę na realne straty finansowe w związku z koniecznym zabezpieczeniem świadczenia w maksymalnym zakresie na etapie składania oferty, podczas gdy rzeczywisty zakres realizacji umowy może okazać się znikomy albo w ogóle nierealizowany. Powyższe działanie Zamawiającego jest sprzeczne z art. 433 pkt 4 ustawy z dnia 11 września 2021 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2021, poz. 1129)- dalej zwane jako PZP, w sposób rażąco naruszając równowagę stron i dając Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia, w szczególności poprzez każdorazowe odgórne ustalanie cen jednostkowych, które obowiązują w trakcie wykonywania kontraktu, a także umożliwiając Zamawiającemu dowolne ograniczenia wielkości zamówienia.

Praktyka ta jest również niezgodna z brzmieniem art. 99 ust. 1 PZP ponieważ Zamawiający w projekcie umowy zastrzega możliwość niewykonywania zamówienia już na etapie jego realizacji. Zastrzeżenie prawa nieograniczonej ingerencji w ilość zamawianych dostaw (precyzyjnie wskazaną w opisie przedmiotu zamówienia), poprzez jej zmniejszenie na etapie realizacji umowy zostało zakwestionowane w orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej w wyr. z 2.1.2017 r. (KIO 2346/16, niepubl.). KIO uznała za niedopuszczalny brak pewności po stronie wykonawcy co do jednego z istotnych elementów kalkulacji ceny, tj. ilości zamawianych dostaw, warunkującego rzetelną wycenę oferty. Podobnie w orzeczeniu z dnia 8 listopada 2021 r. sygn. 3107/21 KIO stwierdziła, że postanowienia zakładające możliwość odstąpienia od umowy w każdej chwili, bez gwarancji wykonania zamówienia w minimalnym zakresie, również w przypadku braku zgody wykonawcy na odpowiednie obniżenie ceny, stanowią nadużycie pozycji dominującej przez Zamawiającego i jako takie stanowi klauzulę abuzywną w świetle art. 433 pkt 4 ustawy PZP. Takie jednostronne narzucanie warunków realizacji umowy należy kwalifikować jako bezwzględnie zakazane na gruncie z art. 9 ust.2 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz.U. z 2021 poz. 275).

Wreszcie podnieść należy, iż kwestionowane postanowienie umowne wpisuje się w katalog niedozwolonych praktyk Zamawiających, które są publikowane przez Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych. Organ ten w ramach realizacji swoich obowiązków ustawowych przewidzianych w art. 469 pkt 8 PZP jako jedną z przykładowych klauzul umownych, którą należy uznać za niezgodną z art. 433 PZP wskazuje następujące postanowienie: Zamawiającemu przysługuje prawo do niezrealizowania pełnej ilości i asortymentu umowy określonych w umowie. W takiej sytuacji Wykonawcy nie będą przysługiwać żadne roszczenia.

Mając na uwadze powyższe, Urtica Sp. z o.o. zwraca się o usunięcie kwestionowanego zapisu celem zapewnienia zgodności wzorca umowy z reżimem ustawy PZP.

**Odpowiedź nr 31:**

**Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.**

**Pytanie nr 32: dotyczy Pakietu nr 25**

Czy Zamawiający dopuszcza do wyceny w pakiecie 25, w pozycji 3 i 4 Dexmedetomidine w ampułkach?

**Odpowiedź nr 32:**

**Zamawiający dopuszcza.**

**Zastępca Dyrektora ds. Medycznych**

**SP ZOZ MSWiA w Szczecinie**

**Luiza Reddig**