

DEZ/689/2025

Jelenia Góra, dnia 11.04.2025 r.

## DO WYKONAWCÓW

**Dot.: Dostawa produktów leczniczych stosowanych w chemioterapii oraz w ramach programach lekowych dla potrzeb  
WCSKJ NR REFERENCYJNY: ZP/PN/65/12/2024**

Wojewódzkie Centrum Szpitalne Kotliny Jeleniogórskiej z siedzibą przy ul. Ogińskiego 6, 58-506 Jelenia Góra, jako Zamawiający informuje, że wpłynęły zapytania do postępowania jak w tytule. Poniżej przesyłamy treść pytań wraz z odpowiedziami.

### ZESTAW 1:

1. Dot. pak. nr 120, 121, 222, 123, 124, 125, 126, 128, 129

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę wielkości opakowań? Proszę podać sposób przeliczenia – do 2 miejsc po przecinku czy do pełnego opakowania w górę.

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza. Proszę o przeliczenie do 2 miejsc po przecinku.

2. Dot. pak. nr 52.1

W przypadku zaoferowania 2 fiolek w opakowaniu zwracamy się z prośbą o określenie sposobu przeliczenia opakowań – należy podać do 2 miejsc po przecinku tzn. 7,5 op. czy do pełnego opakowania w górę tzn. 8 op.?

**Odpowiedź:** W przypadku jak wyżej proszę podać do 2 miejsc po przecinku-7,5 op.

3. W przypadku importu docelowego zwracamy się z prośbą o wydłużenie terminu dostaw do 3 tyg.

**Odpowiedź: Zgoda**

4. W przypadku leków z importu docelowego zwracamy się z prośbą o odstąpienie zapisów dot. dostaw w trybie pilnym „cito”.

**Odpowiedź: Zgoda**

### ZESTAW 2:

Pytanie 1 do pakietu 117:

Zwracamy się do Zamawiającego z prośbą o możliwość złożenia oferty na realizację dostawy leku zamiennie na dwie dostępne, równoważne formy podania leku Fasenra (benralizumab).

Postępowanie w pakiecie nr 117 dotyczy leku Fasenra (benralizumab) 30 mg roztwór do wstrzykiwań w ampułko-strzykawce, gdzie każda ampułko-strzykawka zawiera 30 mg benralizumabu\* w 1 ml, a druga forma podania to udostępniona w ramach refundacji od dnia 1 listopada 2021 r. (tj. w ramach

obwieszczenia Ministra Zdrowia w sprawie wykazu refundowanych leków, środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego oraz wyrobów medycznych na dzień 1 listopada 2021 r.), Fasentra 30 mg roztwór do wstrzykiwań we wstrzykiwaczu, gdzie każdy wstrzykiwacz zawiera 30 mg benralizumabu\* w 1 ml., która to może być stosowana zamiennie, zgodnie z decyzją lekarza prowadzącego, np. przez pacjenta lub jego opiekuna w warunkach domowych. Obie formy leku mają tą samą dawkę i jednakową cenę. Zamawiający każdorazowo w treści zamówienia zobowiązany będzie wskazać, którą formę leku zamawia: „wstrzykiwacz” czy „ampułka-strzykawkę”.

Aby umożliwić złożenie oferty na obie formy podania leku Fasentra w ramach jednej umowy, prosimy o dodanie w treści umowy następującego zapisu:

„Strony dopuszczają możliwość dostarczenia innej formy podania produktu leczniczego, zawierającego tą samą substancję czynną. Zmiana taka nie może być niekorzystna dla Zamawiającego i powodować podwyższenia ceny jednostkowej produktu określonego w umowie”.

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza rozwiązanie jak wyżej w zakresie pakietu nr 117. Proszę o zaznaczenie odpowiednich zmian w formularzu w przypadku zaoferowania jak wyżej.

Pytanie 2 do pakietu 119:

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość realizacji dostaw leku Tezpire (tezepelumab) zamiennie w dwóch dostępnych, równoważnych postaciach leku?

Postępowanie w pakiecie 119 dotyczy leku Tezpire (tezepelumab) roztwór do wstrzykiwań w ampułko-strzykawce, 210mg.

Druga forma podania leku, refundowana od dnia 1 października 2024 roku w PL B.44 (Leczenie chorych z ciężką postacią astmy: ICD-10: J45, J82) to roztwór do wstrzykiwań we wstrzykiwaczu, w dawce 210mg.

Powyższa zmiana została opublikowana w Obwieszczeniu Ministra Zdrowia z dnia 18 września 2024 r. w sprawie wykazu refundowanych leków, środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego oraz wyrobów medycznych na 1 października 2024 r. (Dz. Urz. Min. Zdr. 2024.79).

Obie postaci leku mają tę samą dawkę i jednakową cenę oraz tożsamy zakres wskazań.

Aby umożliwić realizację dostaw obu form podania leku Tezpire 210mg (ampułka-strzykawki i wstrzykiwacza), prosimy o dodanie do treści przyszłej umowy następującego zapisu:

„Strony dopuszczają możliwość dostarczania innej formy podania produktu leczniczego, zawierającego tę samą substancję czynną, przy jednoczesnym zachowaniu ceny w przeliczeniu na jednostkę (1 opakowanie leku).”

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza rozwiązanie jak wyżej w zakresie pakietu nr 119. Proszę o zaznaczenie odpowiednich zmian w formularzu w przypadku zaoferowania jak wyżej.

### **ZESTAW 3:**

1. Czy Zamawiający wykreśli zapis par. 2.10? 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 strata po stronie Wykonawcy.

**Odpowiedź: Brak zgody.**

2. Czy Zamawiający w par. 3.1.a wykreśli zdanie drugie? Skoro termin dostawy liczony jest w dniach roboczych, co zapisano w umowie w pkt. 3.1.a w zdaniu pierwszym oraz trzecim (2 dni robocze lub 1 dzień roboczy), to nigdy ostatni dzień terminu nie przypadnie w dzień wolny ani w sobotę. Zapis ten myli liczenie terminu w dniach roboczych z liczeniem terminu w dniach – w tym ostatnim wypadku zgodnie z KC, jeśli ostatni dzień terminu przypada w

dzień wolny od pracy, termin kończy się najbliższego dnia roboczego. Dla zamówienia złożonego np. w piątek termin 2 dni roboczych upływa we wtorek, a termin 2 dni – w poniedziałek.

**Odpowiedź: Brak zgody.**

3. Czy Zamawiający wykreśli par. 3.3? Przy tak krótkich terminach dostaw ich awizowanie z 1-dniowym wyprzedzeniem nie wydaje się niezbędne. Procedury zamówień u Wykonawcy nie przewidują informowania z wyprzedzeniem o przyjętej, uzgodnionej, typowej dostawie, której termin wynika jednoznacznie z zawartej umowy.

**Odpowiedź: Brak zgody.**

4. Czy Zamawiający wykreśli zapis par. 3.14? Jest on rażąco sprzeczny z zasadami współzycia społecznego. Umowa dostawy jest umową odpłatną i wzajemną.

**Odpowiedź: Brak zgody.**

5. Czy Zamawiający wykreśli zapis par. 3.15? Przedmiotem niniejszego postępowania nie jest użyczenie leków, ich najem, ani sprzedaż na próbę. Własność towaru przechodzi na nabywcę z chwilą jego wydania. Zapis o możliwości zwrotu zamówionych i przyjętych produktów jest rażąco sprzeczny z naturą stosunku prawnego łączącego strony, a także, z uwagi na przedmiot dostaw (leki) naraża Wykonawcę na rażącą stratę, gdyż produkty te nie będą nadawać się do dalszej odsprzedaży. Ponadto, z uwagi na przeniesienie własności leków w dacie dostawy, czynność ta jest w istocie odsprzedażą hurtową leków na rzecz Dostawcy, do czego Zamawiający nie jest upoważniony.

**Odpowiedź: Brak zgody.**

6. Czy Zamawiający wykreśli zapis par. 4.5? Jest on rażąco sprzeczny z zasadami współzycia społecznego. Umowa dostawy jest umową odpłatną.

**Odpowiedź: Brak zgody.**

7. Czy Zamawiający w par. 5.3 tiret pierwsze oraz 5.4 wydłuży terminy rozpatrzenia reklamacji do 3 dni roboczych? Zgłoszona reklamacja (*także ilościowa*) wymaga rozpatrzenia z uwzględnieniem wyjaśnień firmy kurierskiej dostarczającej leki bądź zbadania jakościowo wadliwego towaru, a następnie (przy uwzględnieniu reklamacji) dostarczenia towaru. Wykonanie tego w krótszym czasie jest niemożliwe.

**Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.**

8. Czy Zamawiający wykreśli w par. 6.3 frazę „nie mniej niż 100 zł dziennie”? Zapis taki grozi Wykonawcy **rażącą stratą.**

**Odpowiedź: Brak zgody**

9. Czy Zamawiający w par. 6.4 zamiast 20% wpisze 10% jako wartość kary umownej? Zapis obecny grozi Wykonawcy **rażącą stratą.**

**Odpowiedź: Brak zgody.**

10. Czy Zamawiający w par. 6.7 zamiast „na koszt i ryzyko Wykonawcy” wpisze frazę „na koszt Wykonawcy”? **Wykonawca nie organizuje, nie zleca ani nie nadzoruje wykonania zastępczego, zatem nie może się ono odbywać na jego ryzyko.** Zgodnie z KC ponosi **koszt** wykonania zastępczego (pokrywa różnicę w cenie towaru), **nie może jednak ponosić żadnego ryzyka** związanego tą transakcją, gdyż nie jest jej stroną i nie ma żadnego wpływu na jej przebieg.

**Odpowiedź: Brak zgody.**

11. Czy w par. 10.4 Zamawiający wprowadzi automatyzm zmiany stawki podatku VAT? Zmiana stawki podatku VAT powinna wchodzić automatycznie, z dniem wprowadzenia stosownych

przepisów; inaczej grozi to Wykonawcy rażąca stratą. Wykonawca musi oczekiwać na akceptację propozycji zmian i podpisanie aneksu, w tym czasie przecież jednak będzie wystawiać faktury za bieżące dostawy. Musi wówczas umieszczać na fakturze aktualną stawkę VAT, co oznacza, że musi zmniejszyć cenę netto swoich leków. Tak samo będzie w razie odmowy zawarcia aneksu w przedmiotowej kwestii. Takie zasady grożą dostarczaniem leków po rażąco niskiej cenie.

**Odpowiedź: Brak zgody**

12. Czy Zamawiający w par. 9.2.5.2 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.

**Odpowiedź: Brak zgody.**

## **ZESTAW 4:**

Dotyczy Pakietu 22

Czy Zamawiający dopuści możliwość zaoferowania doxorubicyny liposomalnej pegylowanej w dwóch dostępnych na rynku dawkach, tj.: 20mg/10ml oraz 50mg/25ml? Obydwie dawki są zawarte w obwieszczeniu Ministra Zdrowia (z nową objętością 50mg/25ml od dnia z dnia 17.06.2024 oraz refundacją od dnia 01.07.2024). Umożliwienie równoległego dostarczania obydwu dawek wpłynie pozytywnie na możliwość przygotowywania dokładniejszej ilości zaadministrowanej substancji oraz na mniejsze ilości pozostałej i nieużytej substancji czynnej, która nie podlega refundacji. Zamawiający, jako podmiot świadczący pomoc medyczną finansowaną ze środków publicznych, zobowiązany jest do racjonalnego z punktu widzenia terapeutycznego i funkcjonalnego wyboru przedmiotu zamówienia, a także zgodnego z prawem (w tym stosownych ustaw) gospodarowania powierzonymi mu środkami publicznymi. Proponowane rozwiązanie wpłynie na obniżenie kosztów Szpitala związanych z podawaniem powyższego leku. Wnosimy tym samym o możliwość dokonania wyceny asortymentu z przeliczeniem ceny jednostkowej netto za 1mg oferowanego produktu. W przypadku wyrażenia zgody na powyższe, zwracamy się z prośbą o podanie w jaki sposób dokonać przeliczeń oferowanych ilości oraz ceny jednostkowej w formularzu cenowym.

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza rozwiązanie jak wyżej w zakresie pakietu nr 22. Proszę o zaznaczenie odpowiednich zmian w formularzu w przypadku zaoferowania jak wyżej.

## **ZESTAW 5:**

### **1. Dotyczy zapisów umowy**

Proszę o potwierdzenie, że w razie wystąpienia okoliczności takich jak: 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 z uwagi 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.

**Odpowiedź: Brak zgody.**

**2. Dotyczy § 3 ust. 1.a) wzoru umowy oraz Pkt. 9 Formularza ofertowego – w zakresie dostawy „na cito”**

Z uwagi na fakt, iż wymienione produkty lecznicze w **pakiecie nr 67** nie są lekami ratującymi życie tj. nie są lekami na tzw. „ratunek” i nie wymagają dostaw z zastrzeżeniem „na cito” w ciągu jednego dnia roboczego od chwili złożenia zamówienia, a ich podawanie odbywa się w trybie planowanym, proszę o potwierdzenie, że **zapisy § 3 ust. 1a oraz Pkt. 9 Formularza ofertowego w zakresie dostaw „na cito” nie będą miały zastosowania w stosunku do pakietu nr 67.**

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

**Odpowiedź: Brak zgody**

**3. Dotyczy § 3 ust. 2 – godzina dostawy**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie maksymalnej godziny dostawy przedmiotu zamówienia z 11.00 **do godziny 14.00 dla pakietu nr 67?**

Zapewnienie terminu dostawy do godziny 11.00 nie zawsze możliwe jest do zrealizowania i może generować dodatkowe koszty dla wykonawcy. Zapisy umowy w obecnym brzmieniu dla wyżej wymienionych leków wprowadza nieproporcjonalne ograniczenie w stosunku do obiektywnych potrzeb Zamawiającego.

**Odpowiedź: Brak zgody.**

**4. Dotyczy § 3 ust. 12 wzoru umowy –przedłużenie umowy**

Proszę o dodanie w § 3 ust. 12 wzoru umowy zapisu, że ewentualne przedłużenie okresu obowiązywania umowy, **następowało będzie po obopólnym wyrażeniu zgody przez strony, w formie aneksu.**

Zgodnie z określoną w art. 431 ustawy PZP zasadą współdziałania Zamawiającego i Wykonawcy podczas wykonywania zamówienia publicznego, polegającą w tym przypadku na dokonaniu wspólnych ustaleń co do możliwości i zasad zmiany pierwotnych postanowień, zmiany takie wymagają uzasadnienia w szczególnych okolicznościach oraz zachowania trybu zmiany umowy, dokonanej w drodze dwustronnie uzgodnionego aneksu.

**Odpowiedź: Zgoda.**

**5. Dotyczy § 6 ust. 4 wzoru umowy – kary umowne**

Czy Zamawiający zgodzi się w § 6 ust. 4 wzoru umowy **na wykreślenie zapisu dotyczącego kary umownej wynoszącej nie mniej aniżeli 5 % wartości całej umowy i pozostawienie jedynie kary wynoszącej 20% wartość brutto niezrealizowanej części umowy?**

Mając na uwadze wytyczne UZP i wypracowane stanowisko KIO w którym określając wysokość kar umownych, Zamawiający powinien kierować się zdrowym rozsądkiem. Zbyt restrykcyjne kary umowne w połączeniu z wynikającą z ustawy o finansach publicznych koniecznością ich dochodzenia przez zamawiającego może prowadzić nie tylko do negatywnych konsekwencji dla wykonawcy, ale być powodem niemożności zrealizowania zamówienia. Powyższy zapis w brzmieniu przewidującym karę umowną zamówienia również prawidłowo zrealizowanego pozostaje w sprzeczności funkcją kary umownej określonej przez przepisy kodeksu cywilnego.

**Odpowiedź: Brak zgody.**

**6. Dotyczy § 3 ust. 2.1 wzoru umowy – wydruk temperatur przy dostawie**

W związku z obowiązkiem wykonawcy dostarczenia produktu leczniczego zgodnie z wymaganiami prawidłowego transportu produktu leczniczego również w zakresie zachowania odpowiedniej temperatury w trakcie transportu, czy Zamawiający dopuści możliwość potwierdzenia spełnienia warunków temperaturowych w trakcie transportu **poprzez przesłanie dokumentów w możliwie szybkim terminie (bez zbędnej zwłoki) po dokonaniu dostawy dla pakietu nr 67?**

Wymóg dołączenia wydruku temperatur transportowych produktów leczniczych wraz z dostawą jest niemożliwy do spełnienia dla wykonawcy z uwagi na posiadany system dostaw. Obecny wymóg stawia na wykonawcę konieczność zastosowania odrębnego systemu i zakupu specjalistycznego oprogramowania i sprzętu co wiąże się z dodatkowymi nadmiernymi kosztami, które następnie będą musiały zostać uwzględnione w cenie całkowitej oferty.

Ponadto rozporządzenie Ministra Zdrowia z dnia 13 marca 2015 w sprawie wymagań Dobrej Praktyki Dystrybucyjnej (Dz. U. z 2017, poz. 509) nie nakłada na wykonawcę obowiązku dostarczenia dokumentacji potwierdzającej warunki transportu razem z dostawą. Zgodnie z zapisem pkt 9.4 w/w Rozporządzenia, dokumentacja potwierdzająca zachowanie prawidłowej temperatury przechowywania produktów leczniczych podczas transportu udostępniana jest na żądanie odbiorcy. Podkreślenia wymaga, że potwierdzenie „zimnego łańcucha” możliwe jest również w późniejszym terminie bez uszczerbku dla Zamawiającego.

**Odpowiedź: Zgoda w zakresie pakietu nr 67.**

### **ZESTAW 6:**

1. Dotyczy Pakietu nr 96, czy zamawiający dopuści wycenę Ramucirumab 10 mg/ml;10ml, konc.d/sp.roztw.d/inf., 2 fiol w ilości 35 op?

**Odpowiedź: Zgoda.**

### **ZESTAW 7:**

**Pytanie nr 1**

**Dotyczy pakiet nr 68**

Uprzejmie informujemy, że od dnia 1 stycznia 2025 r. w Obwieszczeniu Ministra Zdrowia z dnia 18 grudnia 2024 r. w sprawie wykazu refundowanych leków, środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego oraz wyrobów medycznych pojawiła się nowa dawka i postać leku Atezolizumab w formie podskórnej tj. Tecentriq 1875 mg roztwór do wstrzykiwań w 1 fiole. Czy w związku z powyższym Zamawiający przewiduje również dopuszczenie dawki Tecentriq 1875 mg x 1 fiole w formie podskórnej w ramach wartości umowy wynikającej z pakietu nr 68?

Posiadanie dwóch form podania leku wpłynie pozytywnie na komfort pacjentów, umożliwi personalizację ich leczenia i optymalizację zasobów opieki zdrowotnej.

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza rozwiązanie jak wyżej w zakresie pakietu nr 68. Proszę o zaznaczenie odpowiednich zmian w formularzu w przypadku zaferowania jak wyżej.

**Pytanie nr 2 dotyczące paragrafu 3 ust 2 wzoru umowy oraz rozdział 4 pkt 16 ppkt l) SWZ**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby produkty lecznicze znajdujące się w pakiecie pakiet 65, 68, 73, 95, 102, 104, 107 z powodów logistycznych były dostarczane do magazynu Apteki Wojewódzkiego Centrum Szpitalnego Kotliny Jeleniogórskiej do godziny 14:00 w dni robocze?

**Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.**

**Pytanie nr 3 Dotyczy zapisu umowy par 3 ust. 2.1. , SWZ roz 4 pkt 16 pkt j)**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na przesyłanie drogą elektroniczną w ciągu godziny po dostawie, za pomocą poczty e-mail łączny rejestr temperatury w formie PDF, z rejestratorów umieszczonych w środkach transportu (samochodzie dostawczym / kontenerze) i komorach przeładunkowych? Jeżeli tak, prosimy o podanie adresu email, na który ma zostać wysłany rejestr.

**Odpowiedź: Tak. Proszę o przesyłanie faktur na adres [faktury@spzoz.igora.pl](mailto:faktury@spzoz.igora.pl)**

**Pytanie nr 4 dotyczące postanowień wzoru**

Zamawiający w paragrafie 3 ust. 14 wzoru umowy zastrzegł, iż:

*„Z uwagi na charakter działalności prowadzonej przez Zamawiającego, nie zapłacenie w terminie przez Zamawiającego kwot wynikających z faktur za dostarczony towar nie uzasadnia i nie może*

powodować wstrzymania przez Wykonawcę kolejnych dostaw dla Zamawiającego wynikających z zawartej umowy.” oraz w paragrafie 4 ust. 5 wzoru umowy zastrzegł, iż:

„Opóźnienia w płatnościach przez Zamawiającego nie spowodują zaprzestania realizacji przedmiotu umowy przez Wykonawcę.”

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o modyfikację na:

Par 3 ust. 14 wzoru umowy:

„Z uwagi na charakter działalności prowadzonej przez Zamawiającego, nie zapłacenie przez Zamawiającego

do 90 dni po terminie płatności kwot wynikających z faktur za dostarczony towar nie uzasadnia i nie może powodować wstrzymania przez Wykonawcę kolejnych dostaw dla Zamawiającego wynikających z zawartej umowy.”

oraz w par 4 ust. 5 wzoru umowy:

„Opóźnienia w płatnościach przez Zamawiającego nie przekraczające 90 dni po terminie płatności określonym na fakturach nie spowodują zaprzestania realizacji przedmiotu umowy przez Wykonawcę.”

#### **Uzasadnienie:**

Zaproponowane przez Zamawiającego postanowienie umowne skutkuje obowiązkiem wykonywania umowy przez Wykonawcę w przypadku niewykonywania obowiązku zapłaty przez Zamawiającego. Co więcej konstrukcja postanowienia nie wskazuje na żadne ograniczenia czasowe, co oznacza, iż przy opóźnieniu w płatnościach po stronie Zamawiającego, niezależnie od ich wysokości oraz terminu opóźnienia płatności, Wykonawca ma obowiązek nieprzerwanego wykonywania umowy.

Tak ukształtowane postanowienie należy uznać za sprzeczne z art. 552 Kodeksu Cywilnego poprzez ograniczenie prawa Wykonawcy do powstrzymania się z realizacją dostaw w przypadku, gdy Zamawiający dopuści się zwłoki z zapłatą ceny za dostarczoną część rzeczy sprzedanych i powinno ulec zmianie.

**Odpowiedź: Brak zgody.**

#### **Pytanie nr 5 dotyczące paragrafu 6 ust 4 umowy**

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość modyfikacji par. 6 ust. 4 umowy w ten sposób, że:

„W przypadku rozwiązania umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, zapłaci on Zamawiającemu karę

umowną w wysokości 10% wartości niezrealizowanej części umowy. W przypadku odstąpienia od umowy kary naliczone

za opóźnienie do czasu rozwiązania umowy, kumulują się z karą za odstąpienie.”

#### **Uzasadnienie**

Zdaniem Wykonawcy niewłaściwym są postanowienia Umowy, w których kara umowna naliczana jest w wysokości 20 % wartości niezrealizowanej części umowy, nie mniej jednak aniżeli 5 % wartości całej umowy, ponieważ może to skutkować obciążeniem Wykonawcy nadmiernym i niewspółmiernie wysokim ryzykiem gospodarczym w stosunku do naruszonych postanowień Umowy. Kara umowna ma pełnić funkcję mobilizującą wykonawcę do prawidłowej realizacji przedmiotu zamówienia oraz funkcję odszkodowawczą, jeżeli wykonawca wykona przedmiot umowy nieterminowo lub w sposób nieprawidłowy.

**Odpowiedź: Brak zgody.**

### **ZESTAW 8:**

- 1) Dotyczy § 3 ust. 2 pkt 2.2 umowy - Czy Zamawiający odstąpi od wymogu dostarczania faktur w formie papierowej i dopuści przesyłanie faktur tylko i wyłącznie w wersji elektronicznej w formacie „pdf” lub „datafarm”?

**Odpowiedź: Zgoda.**

- 2) Dotyczy § 5 ust. 3 kropka druga i trzecia (wady jakościowe i ukryte) - Czy Zamawiający wydłuży termin do rozpatrzenia reklamacji jakościowej przez Wykonawcę do 14 dni roboczych? Zgłoszona reklamacja wymaga rozpatrzenia z uwzględnieniem i tu np. wyjaśnień firmy kurierskiej

dostarczającej leki bądź zbadania jakościowo wadliwego towaru, a następnie (przy uwzględnieniu reklamacji) dostarczenia towaru. Wykonanie tego w krótszym czasie jest niemożliwe.

**Odpowiedź: Brak zgody.**

### **ZESTAW 9:**

1. Do §2 ust. 12 oraz §3 ust. 10 wzoru umowy Wnosimy o zmianę postanowień §2 ust. 12 wzoru umowy, ponieważ ich dotychczasowe brzmienie, umożliwiające dowolne ograniczenie wartości przedmiotu zamówienia nawet o 99%, jest sprzeczne ze społeczno-gospodarczym celem przepisów ustawy z dnia 11 września 2019 - Prawo zamówień publicznych (Dz.U. 2024, poz. 1320 ze zm.), a w szczególności jest wypaczeniem obowiązku zawartego w art. 433 pkt 4) ww. ustawy.

**Odpowiedź: Brak zgody.**

2. Do §3 ust. 2 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie przedziału czasowego do wykonywania dostaw w ten sposób, aby dostawy mogły być realizowane do godziny 13.00 w dni robocze?

**Odpowiedź: Brak zgody.**

3. Do §3 ust. 11 wzoru umowy: Prosimy o skonkretyzowanie granicznych wartości dla poszczególnych pozycji asortymentowych, jakie Zamawiający zamierza zrealizować, np. poprzez podanie, że zmiany ilości produktów określonych w formularzu asortymentowo – cenowym mogą ulec zmniejszeniu lub zwiększeniu w granicach +/- 20%, przy czym przez takie sformułowanie Zamawiający będzie rozumiał możliwość zamówienia o 20% mniejszych lub o 20% większych ilości, każdego z zamówionych asortymentów.

Aktualna treść §3 ust. 11 wzoru umowy jest na tyle ogólna oraz nieprecyzyjna, że na jej podstawie wykonawcy nie są w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia w zakresie poszczególnych pozycji asortymentowych, a tym samym, nie są w stanie dokonać prawidłowej kalkulacji cen na potrzeby składanej oferty.

W wyroku z dnia 17 listopada 2023 roku (sygn. akt: KIO 3212/23) Krajowa Izba Odwoławcza uwzględniła odwołanie wniesione przez wykonawcę Urtica Sp. z o.o. z siedzibą we Wrocławiu w postępowaniu prowadzonym przez Szpital Specjalistyczny im. E. Biernackiego w Mielcu na dostawy produktów leczniczych oraz wyrobów medycznych, dotyczące analogicznych zapisów umownych, uznając za uzasadnione zarzuty naruszenia art. 99 ust. 1, art. 433 pkt 4, art. oraz 441 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. 2023 poz. 1605). KIO stwierdziła, że Zamawiający jest bezwzględnie zobowiązany wskazać minimalną ilość każdego zamawianego produktu, zgodnie z treścią wynikającą z art. 433 pkt 4 PZP, a także uznała, że Zamawiający ma bezwzględny obowiązek w sposób precyzyjny, zrozumiały oraz jednoznaczny wskazać w zakresie każdego zamawianego produktu, jego ilość, do której może zwiększyć zakres zamówienia w ramach korzystania z prawa opcji, co z kolei wynika z treści art. 441 ust. 1 PZP.

KIO wskazała, że w przypadku zamówienia udzielanego w częściach, każda z części zamówienia stanowi odrębne zamówienie. W związku z tym, opis przedmiotu zamówienia, który przewiduje dowolne zwiększanie lub zmniejszanie ilości produktów z wybranych pozycji asortymentu, w tym całkowitą rezygnację z niektórych pozycji asortymentu, należy uznać za niejednoznaczny, niewyczerpujący, nieprecyzyjny, nieuwzględniający wszystkich wymagań oraz okoliczności, mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty. Izba zauważyła, że możliwość zwiększenia zakresu zamówienia w istocie stanowi opcję, co potwierdza art. 31 ust. 2 PZP, z którego wynika, że przy ustaleniu wartości zamówienia uwzględnia się największy możliwy zakres tego zamówienia z uwzględnieniem opcji. KIO wywnioskowała także, że gdy przedmiotem zamówienia są dostawy, opcja stanowi instrument, który pozwala Zamawiającemu na nabycie produktów w ilości adekwatnej do zmian w zakresie jego potrzeb, występujących po zawarciu umowy w sprawie zamówienia publicznego. Zamawiający ma więc możliwość zastrzeżenia w umowie „opcji w górę”, przewidującej zwiększenie zakresu zamówienia oraz „opcji w dół”, pozwalającej na ograniczenie zakresu zamówienia. Nie jest nieprawidłowe zawarcie obu tych możliwości w jednym postanowieniu



umowy czy też powiązanie ich ze sobą, ale przy ograniczaniu zakresu zamówienia należy przestrzegać zasady wynikającej z treści art. 433 pkt 4 PZP, natomiast w zakresie, gdzie zwiększenie zakresu zamówienia stanowi opcję, należy stosować się do reguł wynikających z art. 441 ust. 1 PZP. Wynika z tego, że postanowienia umowy będą skonstruowane zgodnie z wymienionymi przepisami ustawy PZP jedynie w przypadku, kiedy zostaną w niej dokładnie określone granice zmian ilościowych „w dół” oraz „w górę” w odniesieniu do poszczególnych pozycji asortymentowych. Jednocześnie prosimy o zmianę zastrzeżenia o braku aneksu w ten sposób, aby przesunięcia asortymentowe przy zachowaniu łącznej wartości umowy wymagały każdorazowej pisemnej zgody udzielonej przez wykonawcę oraz zawarcia aneksu, pod rygorem nieważności.

**Odpowiedź: Zgodnie z umową.**

4. Do §3 ust. 12 wzoru umowy. Prosimy o dodanie następującego wyrażenia: „Przedłużenie terminu obowiązywania umowy może nastąpić jedynie po wcześniejszym wyrażeniu zgody przez Wykonawcę, w formie pisemnej, pod rygorem nieważności.”.

**Odpowiedź: Brak zgody.**

5. Do §3 ust. 15 wzoru umowy. Prosimy o zmianę tego zapisu w ten sposób, aby Zamawiający miał możliwość zwrotu zamówionych produktów bez podania przyczyny w ciągu 7 dni od otrzymania zamówienia.

**Odpowiedź: Zgoda**

6. Do §6 ust. 3 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postanowień §6 ust. 3 wzoru umowy w taki sposób, aby kara umowna zastrzeżona na wypadek opóźnienia w realizacji zamówienia była wyłącznie proporcjonalna do wartości części zamówienia zrealizowanej z opóźnieniem – bez minimalnej, sztywnej kary, tj. 100,00 zł - i wynosiła 0,5% od wartości tej części, za każdy dzień opóźnienia? Wskazujemy przy tym, że wysokość ww. kary umownej możliwej do naliczenia przez Zamawiającego (zawsze minimum 100,00 zł) nie zostaje uzależniona ani od realnej wartości niezrealizowanej terminowo pozycji zamówienia, czy od poniesionej przez Zamawiającego szkody, ani też od żadnych innych obiektywnych czynników. W konsekwencji, taki sposób naliczania budzi zastrzeżenia Wykonawcy z uwagi na fakt, iż może być on dotknięty sankcją nieważności na podstawie art. 3531 Kodeksu cywilnego - ze względu na sprzeczność z naturą stosunku zobowiązaniowego. Reasumując, ww. sankcje wynikające z proponowanej treści umowy nie spełniają zasadniczego celu, dla którego są wprowadzane i uwzględniają jedynie represyjną funkcję kary umownej. Mając na uwadze powyższe, Wykonawca wnosi o zmianę wspomnianego zapisu, aby był on zgodny z reżimem prawa cywilnego.

**Odpowiedź: Brak zgody.**

7. Do §6 ust 4 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kary umownej za rozwiązanie umowy w wymiarze 10% wartości NIEZREALIZOWANEJ części przedmiotu umowy?

**Odpowiedź: Brak zgody.**

8. Do §10 ust. 2 pkt 2.5.1 wzoru umowy: Adekwatnie do art. 439 PZP, prosimy o zmianę terminu uprawniającego do dokonania pierwszej waloryzacji wynagrodzenia, w ten sposób, aby wynosiła 6 miesięcy od dnia zawarcia umowy.

**Odpowiedź: Brak zgody.**

9. Do §10 ust. 2 pkt 2.5.5 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na podniesienie maksymalnego poziomu wartości zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza do łącznie 15% w stosunku do wartości całkowitego wynagrodzenia brutto?

**Odpowiedź: Brak zgody.**

10. Do §10 ust. 4 pkt 4.1, 4.2 wzoru umowy. Czy Zamawiający zgodzi się na usunięcie zapisu o dołączaniu do wniosku o waloryzację szczegółowej kalkulacji kosztów, mających wpływ na przedmiotową zmianę, gdyż uzależnienie uruchomienia mechanizmu waloryzacji wynagrodzenia od

przedłożenia przez Wykonawcę ww. dokumentów uznać należy za nieuprawnione w świetle art. 439 ust. 1 i 2 PZP. Zarówno w orzecznictwie, jak i w doktrynie wskazuje się, że zmiana wynagrodzenia winna być oparta o zmiany ceny materiałów lub kosztów określone wskaźnikiem obiektywnym, jednoznacznym, łatwo dostępnym, niezależnym od stron umowy, jak najbliższym związanym z przedmiotem zamówienia (tak: E. Wiktorowska

[w:] A. Gawrońska-Baran, A. Wiktorowski, P. Wójcik, E. Wiktorowska, Prawo zamówień publicznych.

Komentarz aktualizowany, LEX/el. 2023, art. 439), np. wskaźnikiem cen towarów i usług konsumpcyjnych ogłaszanych w komunikacie Prezesa GUS. Tym samym, podstawą do obliczenia zmiany wynagrodzenia powinien być sam fakt zmiany wybranego wskaźnika. Skorzystanie przez strony umowy z wybranej metody indeksacji nie może wymagać 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 zamówienia w przypadku wzrostu lub zmniejszenia wielkości wskaźnika (tak: E. Wiatrowska... op. cit.). Poprzez wprowadzenie do PZP obligatoryjnego wymogu zawarcia w umowie postanowień o zasadach wprowadzenia zmian wysokości wynagrodzenia należnego wykonawcy w przypadku zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia, ustawodawcy należy przypisać zamiar zastosowania automatyzmu właściwego dla instytucji waloryzacji. Ponadto, wymóg ten może stanowić naruszenie tajemnicy przedsiębiorstwa, gdyż zgodnie ze stanowiskiem dominującym w orzecznictwie Krajowej Izby

Odwoławczej, tajemnicą przedsiębiorstwa mogą być objęte m.in. kalkulacje ceny ofertowej (sposób kalkulacji, przyjęte kwoty), dostawy (ceny materiałów) oraz stosowane rozwiązania organizacyjne.

**Odpowiedź: Brak zgody.**

## **ZESTAW 10:**

### **Pytanie nr 1**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wycenę w pakiecie nr 16 poz.1 produktu leczniczego Cyclophosphamide Sandoz, 100 mg/ml – 5ml (dawca 500mg) z odpowiednim przeliczeniem ilości (tj. 12 opak.)?

**Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.**

### **Pytanie nr 2**

Czy Zamawiający w pakiecie nr 16 poz.1 wymaga zaoferowania produktu leczniczego w postaci koncentratu do sporządzania roztworu do wstrzykiwań / do infuzji ?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wymaga. Zamawiający dopuszcza.**

Załącznik nr 3-projekt umowy zostanie upublikowany w terminie późniejszym zgodnie z dopuszczonymi zmianami.

**Pozostałe zapisy SWZ utrzymują dotychczasowe brzmienie. Powyższe informacje stanowią integralną część warunków zamówienia i dotyczą wszystkich Wykonawców biorących udział w w/w postępowaniu.**

.....  
Z up. Dyrektora WCSKJ  
Przemysław Bogdanowicz