



Słupsk, dnia 26 marca 2025 r.

**Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego pn.: Dostawa produktów leczniczych – postępowanie nr 21/PN/2025**

Na podstawie **art. 135 ust. 6** – przetarg nieograniczony ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2024 r. poz. 1320), [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:**

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

***Odp. Zamawiającego: Zamawiający wyraża zgodę na podanie ostatniej ceny i informację pod tabelą w formularzu asortymentowo-ilościowym o zaprzestaniu lub braku produkcji danego preparatu.***

**Pytanie nr 2:**

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

***Odp. Zamawiającego: Należy przeliczać do pełnego opakowania w górę.***

**Pytanie nr 3:**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postaci proponowanych preparatów – tabletki na tabletki powlekane lub kapsułki lub drażetki i odwrotnie?

***Odp. Zamawiającego: Zamawiający wyraża zgodę.***

**Pytanie nr 4:**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postaci proponowanych preparatów – fiołki na ampułki lub ampułko-strzykawki i odwrotnie?

***Odp. Zamawiającego: Zamawiający wyraża zgodę.***

**Pytanie nr 5:**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wielkości opakowań płynów, syropów, maści, kremów itp. celem zaproponowania oferty korzystniejszej cenowo (przeliczenie ilości opakowań miałyby miejsce w oparciu o mg, ml itp.)

***Odp. Zamawiającego: Zamawiający wyraża zgodę.***

**Pytanie nr 6:**

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 SIWZ; a także w przypadku, gdy wycena innych opakowań leków spełniających właściwości terapeutyczne jest korzystniejsza pod względem ekonomicznym (czy podać pełne ilości opakowań zaokrąglone w górę, czy ilość opakowań przeliczyć do dwóch miejsc po przecinku)?

***Odp. Zamawiającego: Należy podać pełne ilości opakowań zaokrąglone w górę.***

**Pytanie nr 7:**

Czy Zamawiający dopuści wycenę produktów dostępnych na jednorazowe zezwolenie MZ ?  
W sytuacji jeśli aktualnie tylko takie produkty są dostępne na rynku

***Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.***

**Pytanie nr 8:**

Czy zamawiający posiadając w swojej organizacji Oddziały Położniczo -Ginekologiczny, wymaga w zapytaniu o preparat Ampicillin w pak. 6, wymogu i możliwości stosowania w profilaktyce okołoporodowej potwierdzonej CHPL-em.?

***Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.***

**Pytanie nr 9:**

Czy w pakiecie nr 6 Zamawiający wymaga aby produkt Ampicilin posiadał jak najkrótsze czasy podania t.j. wstrzyknięcie dożylnie 3-5 min bez możliwości wystąpienia drgawek a infuzja 10-20 min-co wpływa na komfort i bezpieczeństwo pacjenta?

***Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.***

**Pytanie nr 10:**

Czy Zamawiający w części 1 poz.128, dopuści do postępowania produkt Citra-Lock™ (cytrynian sodu ) w stężeniu 4% w postaci fiołki x 5ml z systemem Luer Slip, Luer Lock skuteczność potwierdzona wieloma badaniami klinicznymi do Heparyny, stosowany w celu utrzymania prawidłowej drożności cewnika i/lub portu dożylnego ograniczając krwawienia ( pacjenci z HIT ), stosowany jako skuteczne i bezpieczne rozwiązanie przeciwzakrzepowe i przeciwbakteryjne?

***Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.***

**Pytanie nr 11:**

Czy Zamawiający dopuści produkt o pojemności 5 ml pakowany po 20 szt. w kartonie z przeliczeniem zamawianej ilości?

***Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.***

**Pytanie nr 12:**

Czy Zamawiający wydzieli z części 1 poz.128 i stworzy osobny pakiet dla tej pozycji?

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

**Pytanie nr 13:**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę, na zaproponowanie przez Wykonawcę w pozycji 21,22,23,24 OPŁATKI APT nr 2,3,4,5 a'250 szt, 2op, OPŁATKI APT nr 2,3,4,5 a'100 szt, 5op ?

***Odp. Zamawiającego: Zamawiający wyraża zgodę.***

**Pytanie nr 14:**

Czy Zamawiający dopuści bezsmakowy i bezzapachowy, przezroczysty proszek do zagęszczania ciepłych i zimnych posiłków. Wykorzystywany do postępowania dietetycznego u pacjentów z zaburzeniami połykania, np. dysfagią zawierający maltodekstryne, substancje zagęszczające (guma ksantanowa), chlorek potasu o zawartości węglowodanów 62g/100g, błonnik 27g/100g. Bez glutenu, laktozy w opakowaniu 400g?

***Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.***

**Pytanie nr 15:**

do treści wzoru umowy: § 5 ust.: 1

Zamawiający w Pakiecie 7 wymaga zaoferowania Ravulizumabum (koncentrat do sporządzania roztworu do infuzji, 300mg, 1 fioł. 3 ml).

Jest to lek objęty dystrybucją kontrolowaną i każdorazowo jest zamawiany pod potrzeby konkretnego pacjenta w ramach Programu Lekowego, gdzie podania leków są wcześniej zaplanowane a pacjenci przychodzą na pode leku po wcześniejszym uzgodnieniu terminu z lekarzem/oddziałem lub poradnią/apteką.

W związku z powyższym zwracamy się do Zamawiającego z uprzejmą prośbą o skrócenie wymaganego terminu ważności dostarczanych leków do 6 miesięcy dla asortymentu zawartego w Pakiecie 7 oraz wprowadzenie modyfikacji do zapisów umowy poprzez dodanie do wzoru umowy dodatkowego zapisu o treści:

1. Termin ważności dostarczanych produktów leczniczych wynosi co najmniej 6 miesięcy.
2. Dostawy produktów leczniczych z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone i każdorazowo zgodę na nie musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Kupującego.
3. Dostawca gwarantuje Zamawiającemu przyjęcie zwrotu leków w przypadku upływu terminu ważności.

**UZASADNIENIE:**

Zgodnie z Prawem Farmaceutycznym produkty lecznicze do ostatniego dnia terminu ważności są pełnowartościowe i dopuszczone do obrotu. Zamawiający przewiduje dostawy sukcesywne, zgodne z bieżącym zapotrzebowaniem, czyli nie przewiduje konieczności dłuższego przechowywania zamówionych produktów w magazynie apteki szpitalnej. Ponadto Zamawiający oczekuje realizacji dostaw w krótkim terminie, w związku z tym Wykonawca musi posiadać spore zapasy magazynowe w różnych lokalizacjach, aby móc w krótkim terminie zrealizować wszystkie zamówienia.

Nadmieniamy, że w logistyce obowiązuje zasada FIFO (first in, first out). W pierwszej kolejności klientom dostarczane są produkty które najszybciej dotarły do magazynu. Ich selekcjonowanie na potrzeby przedmiotowej umowy powoduje perturbacje logistyczne, rodzi ryzyko nieterminowych dostaw, podczas gdy nie ma takiej obiektywnej konieczności ponieważ Zamawiający będzie bowiem składał zamówienia zgodnie z bieżącymi potrzebami, tylko i wyłącznie pod potrzeby konkretnych pacjentów włączonych do Programów Lekowych i wymagających podania leku.

**Odp. Zamawiającego: Zamawiający wyraża zgodę. Modyfikacja w/w zakresie została wprowadzona do wzoru umowy.**

**Pytanie nr 16:**

W CZĘŚCI NR 1 w pozycji 157 METHYLPREDNISOLONE 40mg/1ml 1 fiol dopuści Methyloprednisolonum - Meprelon 32mg x 3 fiol +rozp. i przeliczenie ilości zgodnie z SWZ ?

**Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.**

**Pytanie nr 17:**

W CZĘŚCI NR 1 w pozycji 159 METHYLPREDNISOLONE HEMISUCCINATE 1,0g fiol + rozp 16 ml dopuści Methyloprednisolonum – Meprelon 1000mg fiol +rozp. ?

**Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.**

**Pytanie nr 18:**

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. Zamawiającego: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.**

**Pytanie nr 19:**

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 rażącą stratą po stronie Wykonawcy.

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

**Pytanie nr 20:**

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. Zamawiającego: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.***

**Pytanie nr 21:**

Czy Zamawiający wykreśli zapis par. 8.3.10? 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. Zamawiającego: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.***

**Pytanie nr 22:**

Czy Zamawiający w par. 8.3.13 i nast. 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, że ceny w Polsce spadają, a tak nie jest. Ujemny wskaźnik w stosunku do poprzedniego okresu oznacza jedynie mniejsze tempo inflacji, ale nie deflację.

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

**Pytanie nr 23:**

Pakiet 1, Pozycja 33, BUPIVACAINI HYDROCHLORIDUM inj 0,5% 4ml x 5amp.: Czy Zamawiający wymaga, aby Bupivacaine Spinal HEAVY była roztworem hiperbarycznym?

***Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.***

**Pytanie nr 24:**

Pakiet 1, Pozycja 35, CALCII CHLORIDUM inj 10 x 10 amp x 10 ml: Czy Zamawiający dopuści wycenę preparatu Calcium Chloratum WZF rozt. do wstrz. 67 mg/ml 10 amp x 10 ml?

***Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.***

**Pytanie nr 25:**

Pakiet 1, Pozycja 107, FENTANYL amp 0,1mg/2ml x 50 amp: Czy Zamawiający wymaga, aby zaoferowany Fentanyl mógł być podawany domięśniowo, dożylnie, podskórnym, zewnątrzoponowo i podpajęczynówkowo?

***Odp. Zamawiającego: Tak.***

**Pytanie nr 26:**

Pakiet 2, Pozycja 49, LIDOCAINI H/CH inj. 0,010/1ml x 5 fiolek x 20ml, Pozycja 50, LIDOCAINI H/CH inj. 0,020/1ml x 10amp x 2ml, Pozycja 51, LIDOCAINI H/CH inj. 0,020/1ml x 5 fiolek x 20ml, Pozycja 52, LIDOCAINI H/CH inj. 0,010/1ml x 10amp x 2ml: Czy Zamawiający wymaga, aby zaoferowany produkt lidokainy posiadał wskazanie w dożylnym leczeniu bólu w okresie okołoperacyjnym jako składnik analgezji prewencyjnej i multimodalnej zgodnie z ChPL produktu oraz zgodnie z zaleceniami leczenia bólu 2019 opublikowane przez Polskie Towarzystwo Badania Bólu?

***Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.***

**Pytanie nr 27:**

Pakiet 2, Pozycja 64, MIDAZOLAM amp 0,015/3ml x 5 amp, Pozycja 65, MIDAZOLAM amp 0,050/10ml x 5 amp, Pozycja 66, MIDAZOLAM amp 0,005/1ml x 10amp x 1ml: Czy Zamawiający wymaga aby, Midazolam posiadał w swoim składzie edetynian sodu, który zapobiega powstawaniu niewielkich ilości osadów spowodowanych wytrącaniem się produktów interakcji szkła z płynem ampułkowym, co wpływa na stabilność i jakość Midazolamu?

***Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.***

**Pytanie nr 28:**

Pakiet 2, Pozycja 82, TRAMADOLI HYDROCHLORIDUM inj. 0,05/ml x 5amp x 1ml: Czy Zamawiający wymaga, aby zgodnie z ChPL Tramadolium hydrochloricum, roztwór do wstrzykiwań 50mg/ml można było mieszać w jednej strzykawce z produktem Metamizolum natrium 0,5g/ml, przed podaniem pacjentowi?

***Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.***

**Pytanie nr 29:**

Pakiet 2, Pozycja 83, TRAMADOLI HYDROCHLORIDUM inj. 0,1/2ml x 5amp x 2ml: Czy Zamawiający wymaga, aby zgodnie z ChPL Tramadolium hydrochloricum, roztwór do wstrzykiwań 50mg/ml można było mieszać w jednej strzykawce z produktem Metamizolum natrium 0,5g/ml, przed podaniem pacjentowi?

***Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.***

**Pytanie nr 30:**

Do §6 ust. 3 wzoru umowy: Prosimy o modyfikację §6 ust. 3 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 §6 ust. 3 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 dostawę produktów leczniczych oraz wyrobów medycznych, dotyczące analogicznych zapisów umownych, uznając za uzasadnione zarzuty naruszenia art. 99 ust. 1, art. 433 pkt 4, art. 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 dostawę, 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.

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

**Pytanie nr 31:**

Do §7 ust. 2 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę sposobu obliczania kary umownej 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 oraz 0,02% wartości brutto niedostarczonego w terminie towaru za każdą godzinę późnienia w przypadku dostawy pilnej?

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

**Pytanie nr 32:**

Do §7 ust. 3 i 4 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę sposobu obliczania kary umownej zastrzeżonej §7 ust. 3 i 4, w taki sposób, aby wynosiła ona 0,2% wartości brutto towaru, z którego dostawą Wykonawca pozostaje w zwłoce, obliczaną za każdy dzień zwłoki?

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

**Pytanie nr 33:**

Do §8 ust. 3 pkt 10) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie postanowienia umownego wskazanego w §8 ust. 3 pkt 10 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. 30 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. 28 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 aktualnym 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.

Dodatkowo wskazujemy, że treść §8 ust. 3 pkt 10) wzoru umowy jest niezgodna z aktualnymi wytycznymi Ministra Zdrowia, które przekazujemy w załączeniu.

**Odp. Zamawiającego:** *Zamawiający nie wyraża zgody. Na gruncie projektu umowy Zamawiający jedynie przewiduje możliwość dokonania zmian postanowień umowy w stosunku do treści oferty. Zmiany te dotyczą m.in. obniżenia ceny leku do wysokości średniego kosztu rozliczenia wybranych substancji czynnych stosowanych w programach lekowych i chemioterapii publikowanego przez NFZ. Każdorazowa zmiana w tym zakresie będzie miała charakter porozumienia pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą, a nie jednostronnego oświadczenia woli Zamawiającego. Zamawiający przewiduje zatem na gruncie umowy, jedynie przyszłe okoliczności, które mogą wystąpić i skutkować ewentualną zmianą umowy na mocy porozumienia stron (aneksu).*

**Pytanie nr 34:**

Do §8 ust. 3 pkt 12-15) wzoru umowy: Prosimy o potwierdzenie, że ewentualne obniżenie wynagrodzenia Wykonawcy na podstawie §8 ust. 3 pkt 12-15) nastąpi jedynie w sytuacji nastąpienia w gospodarce zjawiska deflacji?

**Odp. Zamawiającego:** *Zamawiający informuje, że zmiana wynagrodzenia może nastąpić na zasadach określonych w §8 Wzoru umowy, tj. w oparciu o wzrost lub spadek wartości wskaźnika cen towarów i usług konsumpcyjnych (w ujęciu miesiąc do miesiąca).*

**Pytanie nr 35:**

Do §8 ust. 3 pkt 15) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zwiększenie maksymalnej wartości zmiany wynagrodzenia w taki sposób, aby wynosiła ona łącznie 10% wynagrodzenia brutto za pozostałą do wykonania część umowy?

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

**Pytanie nr 36:**

Czy w stosunku do Zamawiającego na chwilę obecną aktualizują się przesłanki „niewypłacalności” oraz „zagrożenia niewypłacalnością” w rozumieniu art. 6 ustawy z dn. 1.01.2016r. – Prawo restrukturyzacyjne (Dz.U.2015.978 z późn. zm.) oraz art. 10 ustawy z dn. 28.02.2003r. – Prawo upadłościowe (Dz.U.60.535 z późn. zm.)? Czy według wiedzy Zamawiającego w/w przesłanki staną się aktualne w okresie od chwili obecnej do zakończenia umowy zawartej na skutek niniejszego postępowania?

**Odp. Zamawiającego:** *Pytanie nie dotyczy Specyfikacji Warunków Zamówienia.*

**Pytanie nr 37:**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na ustanowienie ze swojej strony zabezpieczeń cywilnoprawnych prawidłowego wykonania umowy przetargowej, w jednej z następujących postaci:

- oświadczenia o poddaniu się egzekucji wprost w trybie art. 777 § 1 pkt 5 Kodeksu postępowania cywilnego
- cesji na zabezpieczenie w Narodowym Funduszu Zdrowia;
- poręczenia dokonanego przez inną Spółkę/Organ, do kwoty wynikającej z faktur VAT wraz z odsetkami na czas określony, tj. do dnia spłaty zobowiązań wynikających z niniejszej umowy i innych należności pieniężnych.

Celem wyjaśnienia powyższego zapytania zwracamy uwagę na ogromne ryzyko Wykonawcy związane z potencjalnym ogłoszeniem postępowania restrukturyzacyjnego lub upadłościowego wobec Zamawiającego, polegające m.in. na niemożności 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 dn. 1.01.2016r. – Prawo restrukturyzacyjne (Dz.U.2015.978 z późn. zm.) i ustawie z dn. 28.02.2003r. – Prawo upadłościowe (Dz.U.60.535 z późn. zm.).

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

**Pytanie nr 38:**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wielkości opakowań? Jeśli tak, to 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 SIWZ - czy podawać pełne ilości opakowań zaokrąglone w górę?

**Odp. Zamawiającego: Zamawiający wyraża zgodę.**

**Pytanie nr 39:**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wielkości opakowań - gramatury w przypadku płynów, proszków, kropli, syropów, granulatów, maści, kremów etc niż podana przez Zamawiającego. Przeliczenie ilości opakowań miałoby miejsce w oparciu o mg, ml itp.; zgodnie ze wskazanym przez Zamawiającego sposobem przeliczenia ilości opakowań handlowych. Umożliwi to złożenie oferty atrakcyjniejszej pod względem ekonomicznym.

**Odp. Zamawiającego: Zamawiający wyraża zgodę.**

**Pytanie nr 40:**

Czy Zamawiający dopuści zamianę syropu na zawiesinę doustną, roztwór doustny i odwrotnie?

**Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.**

**Pytanie nr 41:**

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.:

- ampułki na fiolki ;
- fiolki na ampułki ?

**Odp. Zamawiającego: Zamawiający wyraża zgodę.**

**Pytanie nr 42:**

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.: fiolki lub ampułki na ampułko-strzykawkę i odwrotnie?

**Odp. Zamawiającego: Zamawiający wyraża zgodę.**

**Pytanie nr 43:**

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.: ampułki na pojemniki i odwrotnie?

**Odp. Zamawiającego: Zamawiający wyraża zgodę.**

**Pytanie nr 44:**

Czy Zamawiający dopuści wycenę leku podając ostatnią cenę sprzedaży oraz adekwatną uwagę pod pakietem w przypadku, jeżeli żądany przez Zamawiającego produkt ma status: „tymczasowy brak dostępności na rynku farmaceutycznym” lub „zakończona produkcja” a nie ma innego leku równoważnego, którym można byłoby go zastąpić ?

***Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.***

**Pytanie nr 45:**

Czy Zamawiający dopuszcza wycenę preparatów dostępnych na jednorazowe zezwolenie MZ.? W sytuacji jeśli aktualnie tylko takie jest dostępne.

***Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.***

**Pytanie nr 46:**

Dotyczy pakietu nr 1 poz. 201, 202. Czy Zamawiający wymaga, aby zaoferowany produkt leczniczy zawierający koncentrat noradrenaliny przechowywany był przed rozcieńczeniem w temperaturze pokojowej?

***Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.***

**Pytanie nr 47:**

Dotyczy pakietu nr 1 poz. 201, 202. Czy Zamawiający wymaga, aby produkt noradrenalina posiadał, na podstawie ChPL, możliwość podania poza centralnym dostępem dożylnym również podanie do odpowiednio dużego obwodowego naczynia żylnego w sytuacji, gdy centralny dostęp dożylny jest ograniczony?

***Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.***

**Pytanie nr 48:**

Dotyczy pakietu nr 1 poz. 201, 202. Czy Zamawiający wymaga zaoferowania preparatów od jednego producenta?

***Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.***

**Pytanie nr 49:**

Dotyczy pakietu nr 1 poz. 32. Czy Zamawiający dopuści wycenę preparatu równoważnego Bupivacaine Grindeks, 5 mg/ml; 10ml,roztw.do wstrz.,5 amp?

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

**Pytanie nr 50:**

Dotyczy pakietu nr 1 poz. 260. W związku z zakończoną produkcją prosimy o wykreślenie lub wydzielenie pozycji z pakietu.

***Odp. Zamawiającego: W przypadku zakończenia produkcji, należy podać ostatnią cenę oraz informację o zaprzestaniu produkcji poniżej tabeli w formularzu asortymentowo-ilościowym.***

**Pytanie nr 51:**

Czy w pakiecie 1 w poz.39, 205 można wycenić preparaty, które są zarejestrowane jako suplementy diety, ponieważ tylko taki są dostępne na rynku?

***Odp. Zamawiającego: Tak.***

**Pytanie nr 52:**

Czy w pakiecie 1 w poz.20 powinna być dawka 50 mg/ml; 2 ml?

***Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza pojemność 2ml.***

**Pytanie nr 53:**

Czy w pakiecie 1 w poz.39 można wycenić Calcium Teva, tabl.musuj.,12 szt + 2 szt, przy tej samej ilości opakowań czyli 4op.?

**Odp. Zamawiającego: Tak.**

**Pytanie nr 54:**

Czy w pakiecie 1 w poz.68 powinna być dawka 500 mcg/ml; 2 ml?

**Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza pojemność 2ml.**

**Pytanie nr 55:**

Czy w pakiecie 1 w poz.88 można wycenić Normatens, 5 mg+0,5mg+0,1mg, tabl.draż., 20 szt?

**Odp. Zamawiającego: Tak.**

**Pytanie nr 56:**

Czy w pakiecie 1 w poz.103 można wycenić Aethylum chloratum Filofarm (Chlorek etylu), aer., 70 g?

**Odp. Zamawiającego: Tak.**

**Pytanie nr 57:**

Czy w pakiecie 1 w poz.128 można wycenić Heparine 500 UI, roztw.do wstrz., 5 ml, 10 amp?

**Odp. Zamawiającego: Tak.**

**Pytanie nr 58:**

Czy w pakiecie 1 w poz.157 można wycenić Solu Medrol, 40 mg, prosz,rozp.ds.roztw.d/wstrz,1 fiol+rozp?

**Odp. Zamawiającego: Tak.**

**Pytanie nr 59:**

Czy w pakiecie 1 w poz.171 powinna być dawka 1 mg/ml; 2ml,ponieważ taka jest dostępna na rynku?

**Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.**

**Pytanie nr 60:**

Czy w pakiecie 1 w poz.174 można wycenić tabl.powl., ponieważ takie sa dostępne?

**Odp. Zamawiającego: Tak.**

**Pytanie nr 61:**

Czy w pakiecie 1 w poz.182 można wycenić Pimafucort, maść, 15 g?

**Odp. Zamawiającego: Tak.**

**Pytanie nr 62:**

Czy w pakiecie 1 w poz.205 można wycenić Hepatil, tabl., 40 szt?

**Odp. Zamawiającego: Tak.**

**Pytanie nr 63:**

Czy w pakiecie 1 w poz.216 można wycenić Vitreolent, (3 mg+3 mg)/ml, krople do oczu, 10 ml?

**Odp. Zamawiającego: Tak.**

**Pytanie nr 64:**

Czy w pakiecie 1 w poz.259 można wycenić Silimax, 70 mg, kaps.twarde, 36 szt, bl(2x18)?

**Odp. Zamawiającego: Tak.**

**Pytanie nr 65:**

Czy w pakiecie 1 w poz.38 można wycenić lek w dawce 114-116mgCa/5ml, ponieważ dawka poda w SWZ nie jest dostępna?

**Odp. Zamawiającego: Tak.**

**Pytanie nr 66:**

Czy w pakiecie 1 w poz.123 można wycenić Glukoza, prosz.d/przyg.roztw.doustn.,75 g, środek spoż. specj. przezn. Med.?

***Odp. Zamawiającego: Tak.***

**Pytanie nr 67:**

Czy w pakiecie 1 w poz.237-240 można wycenić leki w mniejszych opakowaniach niż podane w SWZ, odpowiednio przeliczając ilość opakowań?

***Odp. Zamawiającego: Tak.***

**Pytanie nr 68:**

Czy można wycenić leki w postaci tabletek powlekanych w pakiecie 1 w poz.5, 47, 50, 79, 136, 137, 151-153, 163-166, 173-176, 185, 194, 197, 203, 265?

***Odp. Zamawiającego: Tak.***

**Pytanie nr 69:**

Czy w pakiecie 1 w poz.27 można wycenić tabl.dojelitowe ponieważ takie są dostępne na rynku?

***Odp. Zamawiającego: Tak.***

**Pytanie nr 70:**

Czy w pakiecie 1 w poz.93 można wycenić lek w postaci kaps.?

***Odp. Zamawiającego: Tak.***

**Pytanie nr 71:**

Czy w pakiecie 1 w poz.122 można wycenić GlucaGen 1mg HypoKit,prosz,rozp.d/sp.r.d/wst, 1fiol?

***Odp. Zamawiającego: Tak.***

**Pytanie nr 72:**

Proszę o podanie pojemności opakowania w pakiecie 17 w poz.1 (60ml czy 100ml)?

***Odp. Zamawiającego: Można zaoferować 23 opakowań po 100 ml lub 39 opakowań po 60 ml.***

**Pytanie nr 73:**

Część 1 poz. 35 Czy Zamawiający dopuści Calcium chloratum WZF r-r d.wst.10ml\*10a?

***Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.***

**Pytanie nr 74:**

Część 1 poz. 174 Czy Zamawiający dopuści Sevredol 20mg \* 60 tabl?

***Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.***

**Pytanie nr 75:**

Część 1 poz. 182 Czy Zamawiający dopuści preparat Pimafucort maść 15g, ponieważ na rynku nie istnieje preparat zawierający natamycyn w postaci maści?

***Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.***

**Pytanie nr 76:**

Część 2 poz. 19 Czy Zamawiającemu chodziło o preparat zawierający 60 tabletek ponieważ na rynku nie istnieje konfekcjonowanie po 61 tabl.?

***Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.***

**Pytanie nr 77:**

Część 2 poz. 33 Czy Zamawiający dopuści preparat w postaci tabletek o przedłużonym uwalnianiu?

**Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.**

**Pytanie nr 78:**

Część 2 poz. 81 Czy Zamawiający dopuści preparat w postaci tabletek o przedłużonym uwalnianiu?

**Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.**

**Pytanie nr 79:**

Dot. Części nr 2 poz. 19

Czy Zamawiający miał na myśli produkt leczniczy w op. a' 60 tabl. w ilości 9 op.?

**Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.**

**Pytanie nr 80:**

Dot. Części nr 2 poz. 27

Czy Zamawiający dopuści zaoferowanie jedynie dostępnego na rynku op. a' 20 szt. w ilości 1 op.?

**Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.**

**Pytanie nr 81:**

Dot. Części nr 2 poz. 81

Czy Zamawiający dopuści zaoferowanie produktu leczniczego w postaci tabl. o przedłużonym uwalnianiu?

**Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza.**

**Pytanie nr 82:**

Dot. Części nr 4 poz. 1

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie produktu w op. a' 10 szt. z przeliczeniem ilości na 600 op. i z prawa opcji 600 op.?

**Odp. Zamawiającego: Zamawiający wyraża zgodę.**

**Pytanie nr 83:**

Dot. Części nr 4 poz. 2

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie produktu w op. a' 10 szt. z przeliczeniem ilości na 300 op. i z prawa opcji 300 op.?

**Odp. Zamawiającego: Zamawiający wyraża zgodę.**

**Pytanie nr 84:**

Dot. Części nr 13

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie produktu w op. a' 10 szt. z przeliczeniem ilości na 120 op. i z prawa opcji 120 op.?

**Odp. Zamawiającego: Zamawiający wyraża zgodę.**

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

