SZ.S.POO.SZP.3810.74.2025 Brzozów, dnia 21.08.2025r.

 **Dotyczy postępowania**

 **Dostawa produktów leczniczych**

 **Sygn. Sz.S.POO. SZP 3810.74.2025**

 W związku z pytaniami złożonymi w niniejszym postępowaniu, zamawiający, na podstawie art. 135 ust. 6 ustawy Prawo zamówień publicznych, udziela następujących odpowiedzi:

**Pytanie 1**

Dotyczy Części nr 15 Czy Zamawiający dopuści produkt Argipressin koncentrat do sporządzania roztworu do infuzji, 20 I.U./ 1ml, x 10 amp.a 1ml ?

**Odpowiedź:**

Nie, Zamawiający wymaga lek w fiolce zawierającej 40 j.m.

**Pytanie 2**

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?

**Odpowiedź:**

Zamawiający ogłasza postępowanie na leki dostępne w obrocie i wymaga rzeczywistych dostaw wymienionych w SWZ produktów leczniczych.

**Pytanie 3**

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 nie wyraża zgody na automatyczną zmianę wielkości opakowań przez oferentów. Każda zmiana wielkości opakowania winna być uzgodniona z Zamawiającym.

**Pytanie 4**

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

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postaci doustnych tabletki na tabletki powlekane lub kapsułki lub drażetki i odwrotnie pod warunkiem zachowania takiego samego profilu uwalniania substancji czynnej.

**Pytanie 5**

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

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na automatyczną zmianę postaci proponowanych preparatów – fiolki na ampułki lub ampułko-strzykawki i odwrotnie przez oferentów. Każda zmiana formy opakowania winna być uzgodniona z Zamawiającym.

**Pytanie 6**

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

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na automatyczną zmianę wielkości opakowań przez oferentów. Każda zmiana wielkości opakowania winna być uzgodniona z Zamawiającym.

**Pytanie 7**

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)?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na automatyczną zmianę wielkości opakowań przez oferentów. Każda zmiana wielkości opakowania winna być uzgodniona z Zamawiającym.

**Pytanie 8**

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

**Odpowiedź:**

W sytuacji w której aktualnie dostępne są tylko produkty sprowadzane z zagranicy na podstawie zezwolenia MZ, Zamawiający dopuści wycenę takich produktów.

**Pytanie 9**

Czy Zamawiający w części 24 poz. 1, 2 dopuści do postępowania produkt cytrynian sodu w stężeniu 46,7% x 5ml fiolka z systemem Luer Slip, Luer Lock stosowany w celu utrzymania prawidłowej drożności cewnika i/lub portu dożylnego o działaniu przeciwzakrzepowym oraz przeciwbakteryjnym?

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ bez zmian.

**Pytanie 10**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na produkt pakowany po 20 szt. w kartonie?

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na zaoferowanie produktu pakowanego po 20 szt w kartonie z odpowiednim przeliczeniem ilości.

**Pytanie 11**

Czy Zamawiający w par. 1.4 dopisze, że wymaga to w przypadku Zamawiającego dokonania minimalnego zakupu, o którym mowa w par. 6.3? Zgodnie z art. 433 pkt. 4 ustawy PZP umowa winna wskazywać minimalną wartość zamówienia, bez dodatkowych zastrzeżeń. Realizacja każdej umowy obarczona jest ryzykiem i w toku jej wykonywania zajść może wiele zdarzeń losowych, ograniczających zamówienie. Mimo to ustawodawca zdecydował o obligatoryjnym zapisie umowy, który musi gwarantować Wykonawcy realizację określonego minimum wartościowego. Jeśli zatem minimum takie określono, to nie są dopuszczalne dalsze wyłączenia lub warunki w tym zakresie.

**Odpowiedź:**

Zamawiający pozostawia dotychczasowe zapisy SWZ bez zmian.

**Pytanie 12**

Czy Zamawiający w par. 2.11 dopisze, że zakup zastępczy następuje w razie niemożności dostarczenia towaru przez Wykonawcę, a nie w każdym przypadku kwestionowania dostawy przez Zamawiającego („dostarczenie towaru z wadą”)? Wszelkie reklamacje, zgodnie z KC, powinny być rozpatrywane przy udziale sprzedawcy, a nie poprzez zastępcze nabycie towaru w razie „dostarczenia towaru z wadą”. Taki tryb narusza zasady postępowania w zakresie rękojmi lub gwarancji określone w KC i przerzuca na Wykonawcę koszty każdej – także niezasadnej – reklamacji. Treść tego zapisu czyni bezprzedmiotowym jakiekolwiek odrzucanie reklamacji skoro i tak Wykonawca poniesie koszty dodatkowej dostawy.

**Odpowiedź:**

Zamawiający pozostawia dotychczasowe zapisy SWZ bez zmian.

**Pytanie 13**

Czy Zamawiający w par. 2.17 wydłuży terminy rozpatrzenia reklamacji do 3 dni roboczych? Zgłoszona reklamacja 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.

**Pytanie 14**

Czy Zamawiający wykreśli zapis par. 2.21? Jest on sprzeczny z zasadami współżycia społecznego i  zmusza Wykonawcę bezterminowo do bezpłatnych dostaw. Umowa dostawy jest umową wzajemną i odpłatną.

**Odpowiedź:**

Zamawiający pozostawia dotychczasowe zapisy SWZ bez zmian.

**Pytanie 15**

Czy Zamawiający w par. 2.22 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.

**Odpowiedź:**

Zamawiający pozostawia dotychczasowe zapisy SWZ bez zmian.

**Pytanie 16**

Czy Zamawiający wykreśli zapis par. 3.4? W praktyce oznacza on 150-dniowy (sic) termin płatności faktur, co rażąco przekracza terminy maksymalne określone w przepisach.

**Odpowiedź:**

Zamawiający pozostawia dotychczasowe zapisy SWZ bez zmian.

**Pytanie 17**

Czy Zamawiający zmniejszy wartość kary umownej określonej w par. 4.1 tiret pierwsze z 5% do wartości max. 0,2%? Obecna kara jest rażąco wygórowana.

**Odpowiedź:**

Zamawiający pozostawia dotychczasowe zapisy SWZ bez zmian.

**Pytanie 18**

Czy Zamawiający zmniejszy wartość kary umownej określonej w par. 4.1 tiret drugie z 3% do wartości max. 0,2%? Obecna kara jest rażąco wygórowana.

**Odpowiedź:**

Zamawiający pozostawia dotychczasowe zapisy SWZ bez zmian.

**Pytanie 19**

Czy Zamawiający wykreśli zapis par. 4.1 tiret trzecie? Kara umowna nie może być naliczana od niezidentyfikowanych zdarzeń, takich jak „wykonanie umowy niezgodne z jej treścią” . Jej naliczenie musi następować za konkretne, literalnie wymienione w umowie zachowania lub zaniechania; obecny zapis grozi naliczeniem kary w kwocie 200zł dziennie na przykład za nieodebranie telefonu przez osobę kontaktową.

**Odpowiedź:**

Zamawiający pozostawia dotychczasowe zapisy SWZ bez zmian.

**Pytanie 20**

Czy w par. 5.2 Zamawiający wprowadzi automatyzm zmiany stawki podatku VAT? Zmiana stawki podatku VAT powinna wchodzić automatycznie, z dniem wprowadzenia stosownych przepisów; inaczej grozi to Wykonawcy rażącą stratą. Wykonawca musi oczekiwać na akceptację propozycji zmian, w tym czasie przecież jednak będzie wystawiać faktury za bieżące dostawy. To samo stanie się w razie odmowy zawarcia aneksu w przedmiotowej kwestii.

**Odpowiedź:**

Zamawiający pozostawia dotychczasowe zapisy SWZ bez zmian.

**Pytanie 21**

Czy Zamawiający w par. 5.9 wykreśli punkt c?

**Odpowiedź:**

Zamawiający pozostawia dotychczasowe zapisy SWZ bez zmian.

**Pytanie 22**

Czy Zamawiający napisze w par. 6.2 „z zastrzeżeniem zakupu minimalnego wolumenu, określonego w par. 6.3”?

**Odpowiedź:**

Zamawiający pozostawia dotychczasowe zapisy SWZ bez zmian.

**Pytanie 23**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dostarczenie faktury wraz z dostawą ?

**Odpowiedź:**

Tak, z zachowaniem zasady określonej w par.2 pkt.19 wzoru umowy.

**Pytanie 24**

Dot. pak. nr 21 (Vancomycin)

Zwracamy się z prośbą o odstąpienie dla ww. leku dostaw na ratunek – z uwagi na fakt iż nie jest to lek ratujący życie.

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje dotychczasowe zapisy umowy bez zmian.

**Pytanie 25**

Dot. pak. nr 21

W przypadku negatywnej odpowiedzi na powyższe pytanie, zwracamy się z prośbą o wydłużenie terminu dostawy w przypadku dostaw na ratunek dla ww. leku do 1 dnia roboczego z uwagi na fakt iż nie jest to lek ratujący życie, a tak krótki termin dostawy faworyzuje lokalnych dostawców oraz zawęża konkurencję.

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje dotychczasowe zapisy umowy bez zmian.

**Pytanie 26**

Dotyczy § 2 ust. 5 wzoru umowy oraz Rozdz. V pkt. 5 SWZ – termin dostawy

Czy Zamawiający wydłuży dla **pakietu nr 17** termin realizacji dostaw na czas niezbędny do ich prawidłowej realizacji, tj. na czas min. 48 dni roboczych? Obecny zapis wprowadza nieproporcjonalne ograniczenie w stosunku do obiektywnych potrzeb Zamawiającego w przypadku leków, które ze względu na specyfikę i konieczność planowania podania z wyprzedzeniem nie wymagają dostaw na dzień następny od daty złożenia zamówienia.

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje dotychczasowe zapisy.

**Pytanie 27**

Dotyczy § 2 ust. 4 wzoru umowy oraz Rozdz. V pkt. 5 SWZ – dostawy na ratunek

Z uwagi na fakt, iż produkty lecznicze wymienione w **części nr 17** nie są lekami ratującymi życie tj. nie są lekami na tzw. „ratunek” i nie wymagają dostaw w trybie natychmiastowym, a ich podawanie odbywa się w trybie planowanym, proszę o potwierdzenie, że **zapisy § 2 ust. 4 wzoru umowy oraz Rozdz. V pkt. 5 SWZ w zakresie dostaw na ratunek nie będą miały zastosowania w stosunku do produktów wymienionych w części nr 17?**

Obecny zapis wprowadza nieproporcjonalne ograniczenie w stosunku do obiektywnych potrzeb Zamawiającego.

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje dotychczasowe zapisy.

**Pytanie 28**

Dotyczy wzoru umowy

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

Zamawiający podtrzymuje dotychczasowe zapisy.

**Pytanie 29**

**Dotyczy** **§ 4 ust. 6 wzoru umowy – potrącenia kar umownych z wynagrodzenia przysługującego Wykonawcy**

Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę zapisu w umowie dotyczącego potrącenia kar umownych z wynagrodzenia przysługującego Wykonawcy w zakresie **części nr 17?**

Zgodnie z obecnym brzmieniem umowy, kupujący ma prawo potrącenia wymaganych należności z wystawionych przez Sprzedającego faktur.

Obecnie, Wykonawca w ramach istniejących procesów oraz systemów księgowych w ramach grupy kapitałowej ma możliwości dokonywania prawidłowo rozliczeń pomiędzy dokonanymi przez Zamawiającego potrąceniami kwot kar z należnych Wykonawcy płatności za faktury, a otrzymanymi od Zamawiającego **notami księgowymi** **dokumentującymi należne kary.**

Kary umowne mogą zostać rozliczone w oddzielnym procesie tj. poprzez zrealizowanie przez Wykonawcę płatności na podstawie noty księgowej wystawionej przez Zamawiającego. Termin zapłaty kary umownej nie może być krótszy niż 7 dni od dnia doręczenia noty księgowej, ze względu na konieczność weryfikacji zasadności i wysokości naliczenia kary, jak również czasu realizacji płatności.

Konsekwencją zaproponowanej zmiany będzie dokonywanie przez Zamawiającego płatności w pełnej kwocie wynikającej z faktury VAT, oraz dokonywanie płatności przez Wykonawcę kary umownej w wysokości wskazanej na nocie księgowej.

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje dotychczasowe zapisy.

**Pytanie 30**

Dotyczy § 2 ust. 17 wzoru umowy - reklamacje

Zgodnie z § 4 ust. 6 wzoru umowy, w przypadku stwierdzenia przez Kupującego wad przedmiotu sprzedaży, Sprzedający zobowiązany jest do ich usunięcia w terminie do 2 dni od dnia zgłoszenia wady.

Zgodnie z prawem cywilnym przed usunięciem wad wykonawca obowiązany jest do zbadania zasadności reklamacji. Wykonanie wszystkich czynności związanych z procesem reklamacji i dostarczenie wymienionego towaru w ciągu 2 dni od chwili zawiadomienia przez Zamawiającego jest trudne do wykonania.

W związku z powyższym czy Zamawiający zmieni zapisy wzoru umowy na możliwe do zrealizowania, zgodnie z zasadami dobrej praktyki gospodarczej oraz prawa cywilnego wyznaczając termin rozpatrzenia reklamacji i dostarczenia reklamowanego towaru na min. 3 dni robocze?

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę. Nowa treść §2 ust. 17 wzoru umowy otrzymuje brzmienie:

,,17.W przypadku stwierdzenia przez Kupującego wad przedmiotu sprzedaży, Sprzedający zobowiązany jest do ich usunięcia w terminie do 3 dni roboczych od dnia zgłoszenia wady.”

**Pytanie 31**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie w pakiecie nr 14 Calcium gluconate 95mg/ml x 10ml w opakowaniach po 10 ampułek z odpowiednim przeliczeniem ilości opakowań?

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę, pod warunkiem zaoferowania produktu leczniczego w opakowaniu bezpośrednim umożliwiającym wykorzystanie go do sporządzania mieszanin do żywienia pozajelitowego.

**Pytanie 32**

Prosimy o podanie, w jaki sposób prawidłowo przeliczyć ilość opakowań handlowych w przypadku występowania na rynku opakowań posiadających inną ilość sztuk **(tabletek, ampułek, fiolek, kilogramów, gramów, mililitrów, litrów itp.),** niż zamieszczona w SWZ; 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)?

**Odpowiedź:**

Brak wskazania produktu leczniczego uniemożliwia udzielenie odpowiedzi. W ujęciu ogólnym proszę o zastosowanie zasady zaokrąglenia do pełnego opakowania w górę.

**Pytanie 33**

**Czy Zamawiający w sytuacji gdy  określa postać wymaganego preparatu jako tabletka,** wyraża zgodę na wycenę preparatów w postaci wszystkich rodzajów tabletek, tj.; tabletek zwykłych; drażowanych lub  tabletek powlekanych?

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę pod warunkiem braku różnic w profilu uwalniania postaci leku.

**Pytanie 34**

**Czy Zamawiający w sytuacji gdy  określa postać wymaganego preparatu jako kapsułka**, wyraża zgodę na wycenę wymaganego preparatu w postaci kapsułki, kapsułki twardej lub kapsułki miękkie (elastycznej)?

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę pod warunkiem braku różnic w profilu uwalniania postaci leku.

**Pytanie 35**

**Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę postaci form doustnych, tj. wycenę:**

* zamiast tabletek – tabletki powlekane, kapsułki (w tym twarde i elastyczne) lub drażetki?
* zamiast tabletek powlekanych –tabletki, kapsułki (w tym twarde i elastyczne) lub drażetki?
* zamiast kapsułek (w tym twardych i elastycznych)-tabletki powlekane, tabletki, lub drażetki?
* Zamiast drażetek – kapsułki, tabletki lub tabletki powlekane?
* Zamiast: tabletek, tabletek powl., drażetek, kapsułek twardych, elastycznych **o** **przedłużonym uwalnianiu** na tabletki,  tabletki powl., drażetek, kapsułki twarde, elastyczne **o zmodyfikowanym uwalnianiu** i odwrotnie.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę pod warunkiem braku różnic w profilu uwalniania postaci leku.

**Pytanie 36**

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zamianę postaci form tabletek na tabletki powlekane i odwrotnie?

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę pod warunkiem braku różnic w profilu uwalniania postaci leku.

**Pytanie 37**

**Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę postaci form iniekcyjnych, tj. wycenę:**

* fiolek na ampułki, flakony, butelki i odwrotnie?
* ampułki na fiolki i odwrotnie. Celem zaoferowania korzystniejszej oferty cenowej.

**Odpowiedź:**

Brak wskazania produktu leczniczego uniemożliwia udzielenie odpowiedzi. Co do zasady Zamawiający nie wyraża zgody na automatyczną zamianę postaci form iniekcyjnych.

**Pytanie 38**

Czy Zamawiający wyraża zgodę na umieszczenie adnotacji pod Pakietem dla pozycji, których występuje przerwa w produkcji lub okresowy brak dostępności w sprzedaży?

**Odpowiedź:**

Zamawiający ogłasza postępowanie na leki dostępne w obrocie i wymaga rzeczywistych dostaw wymienionych w SWZ produktów leczniczych.

**Pytanie 39**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wycenę leków dopuszczonych do obrotu na czasowe pozwolenie Ministra Zdrowia w przypadku leków, gdzie jest to jedyny dostępny odpowiednik ?

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę.

**Pytanie 40**

**Dotyczy pakiet nr 14 nr 1.** Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wycenę preparatu dostępnego Calcium Gluconate Hameln,95mg/ml; 10ml,roztw.do wstrz,10amp?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie 41**

**Dotyczy zapisów umowy § 2 ust. 6**

Zgodnie z obowiązującymi wewnętrznymi procedurami u Wykonawcy, minimalny czas dostawy „na cito” wynosi 12 godzin od poniedziałku do piątku, z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy, w związku z tym, czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu dostawy „na cito” do 12 godzin od poniedziałku do piątku, z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy, od momentu złożenia zamówienia dla zadania nr 3?

Prośbę swą motywujemy tym, iż produkty lecznicze w ww. pakiecie nie są lekami na ratunek życia, a ich podanie następuje we wcześniej umówionym dla pacjenta terminie.

**Odpowiedź:**

Zgodnie z SWZ.

**Pytanie 42**

**Dotyczy zapisów umowy § 2 ust. 17**

Zamawiający w **§ 2** ust. 14 wzoru umowy zastrzegł, iż „*W przypadku stwierdzenia przez Kupującego wad przedmiotu sprzedaży, Sprzedający zobowiązany jest do ich usunięcia w terminie do 2 dni od dnia zgłoszenia wady.. ”*

Zgodnie z obowiązującymi wewnętrznymi procedurami u Wykonawcy, czas dostawy produktu wolnego od wad wynosi 24 godziny w dni robocze, w związku z tym, czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu realizacji reklamacji ilościowej do 24h w dni robocze. Jeśli zaś chodzi o reklamację jakościową to zgodnie z przepisami ustawy z dnia 6 września 2001r. Prawo farmaceutyczne termin jej rozpatrzenia może wynosić nawet kilkadziesiąt dni.

Wskazujemy, że reklamacje jakościowe rozpatrywane są najczęściej w oparciu o decyzję producenta leku. Procedura reklamacyjna wymaga zatem odbioru leku od Zamawiającego i dostarczenia go do producenta. Również badanie zasadności reklamacji przez producenta nie zawsze może odbyć się natychmiastowo. W związku z powyższym prosimy o wydłużenie termin reklamacji jakościowych do 7 dni dla części nr 3?

**Odpowiedź:**

Zgodnie z SWZ.

**Pytanie 43**

**Zamawiający w § 2 ust. 22 wzoru umowy wskazał, iż:**

*W przypadku czasowej niedostępności na rynku polskim produktów będących przedmiotem umowy lub zaprzestania, zawieszenia produkcji przedmiotu umowy przez producenta na okres określony pismem producenta o wstrzymaniu lub czasowym zawieszeniu produkcji, Wykonawca, po uprzednim udokumentowaniu faktu niedostępności/zaprzestania/ zawieszenia na ten okres, winien dostarczyć Zamawiającemu, na jego żądanie, produkt równoważny o tej samej nazwie międzynarodowej i w tej samej cenie.*

Tak sformułowane postanowienie w sposób nieuzasadniony zakłada, że każdy wykonawca posiada w swoim portfolio komplet leków referencyjnych i generycznych lub biopodobnych, podczas gdy Wykonawca dystrybuuje bezpośrednio produkty lecznicze, w odniesieniu do których jest przedstawicielem podmiotu odpowiedzialnego, a zatem w przypadku przerwania ciągłości dostaw produktu nie jest w stanie dostarczyć jego odpowiednik na żądanie Zamawiającego.

Mając na uwadze powyższe, czy Zamawiający dopuszcza możliwość niestosowania wskazanego powyżej zapisu w części nr 3?

**Odpowiedź:**

Zamawiający oczekuje dostaw produktów leczniczych w celu leczenia chorych pacjentów, którzy wymagają zapewnienia ciągłości leczenia. Zamawiający oczekuje dostaw zapewniających potrzeby leczenia pacjentów, zatem pozostawia zapisy SWZ bez zmian.

**Pytanie 44**

**Zamawiający w § 2 ust. 1 wzoru umowy wskazał, iż:**

*„ Sprzedający zobowiązany jest do dostawy produktów leczniczych w cenach nie przekraczających limitów finansowania zgodnych z aktualnym Obwieszczeniem Ministerstwa Zdrowia.”*

W nawiązaniu do powyższych zapisów czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby zmiana ceny produktu leczniczego, która jest wyższa niż limit finansowania wymagała aneksu do umowy, a brak obopólnej zgody na podpisanie aneksu, dotyczącego dostosowania ceny do limitu finansowania, wynikającego z Obwieszczenia Ministra Zdrowia, może stanowić podstawę do rozwiązania umowy, co nie będzie jednoznaczne z niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem umowy przez Wykonawcę?

Uzasadnienie:

Zgodnie z art. 15 ustawy z dnia 12 maja 2011 r. o refundacji leków, środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego oraz wyrobów medycznych (Ustawa refundacyjna) Minister Zdrowia ustala grupy leków, w ramach których wyznacza się podstawę limitu (grupy limitowe). Do grupy limitowej kwalifikują się leki posiadające tę samą nazwę międzynarodową albo inne nazwy międzynarodowe, ale podobne działanie terapeutyczne i zbliżony mechanizm działania przy zastosowaniu następujących kryteriów: (i) tych samych wskazań lub przeznaczeń, w których są refundowane i (ii) podobnej skuteczności. Podstawa limitu w danej grupie limitowej (tzw. limit finansowania) jest zmienna w czasie i zależy od aktualnych warunków rynkowych, które dotyczą danego produktu. Jednocześnie, Wykonawca nie ma realnego wpływu na finalną wysokość limitu finansowania, ponieważ decydentem w tym zakresie jest Minister Zdrowia. Nieuzasadnione jest więc przerzucanie przez Zamawiającego na Wykonawcę ryzyka związanego ze zmianą limitu finansowania, która nie jest od niego zależna. Dla porównania zmiana ceny hurtowej brutto lub ceny dla świadczeniodawców, wynikającej z zawartego instrumentu dzielenia ryzyka, jest elementem negocjacji pomiędzy wnioskodawcą refundacyjnym a Ministrem Zdrowia i tym samym może stanowić podstawę zmiany ceny określonej przez Wykonawcę w ofercie bez konieczności zawierania aneksu.

**Odpowiedź:**

Zgodnie z SWZ.

**Pytanie 45**

**Zamawiający w paragrafie § 2 ust. 21 wzoru umowy zastrzegł, iż:**

*„Sprzedający zobowiązuje się nie korzystać z prawa do wstrzymania dostaw na podstawie art. 552 k.c. lub jakiegokolwiek innego tytułu prawnego***.”**

**Wykonawca zwraca się z wnioskiem o modyfikacje powyższego zapisu na:**

*„Sprzedający zobowiązuje się nie korzystać z prawa do wstrzymania dostaw na podstawie art. 552 k.c. lub jakiegokolwiek innego tytułu prawnego w przypadku zaległości płatniczych Zamawiającego nie przekraczających 90 dni***.”**

**Uzasadnienie:**

Zaproponowane przez Zamawiającego postanowienie umowne skutkuje obowiązkiem wykonywania umowy przez Wykonawcę w przypadku niewykonywania obowiązku zapłaty przez Zamawiającego. Co więcej konstrukcja obecnego postanowienia z par 2 ust 21 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.

Z powyższych powodów postanowienie zaproponowane przez Zamawiającego we wzorze umowy

**Odpowiedź:**

Zgodnie z SWZ.

**Pytanie 46**

Dot. pak. nr 21 – zapisy SWZ

Zwracamy się z prośbą o wykreślenie zapisów z SWZ z rozdziału VII.:



Wyżej wymienione zapisy nie dotyczą leku z pakietu nr 21 (Vancomycin 250mg kaps. x 100).

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę. Nowa treść zapisów Rozdziału VII dotycząca przedmiotowych środków dowodowych otrzymuje brzmienie:

Przedmiotowe środki dowodowe:

**Zadania 1 – 23:**

1. Dotyczy leków przeciwnowotworowych (ATC „L”) w postaci płynnej - dla postaci do podawania pozajelitowego (wszystkie drogi podania inne niż doustna) – dokument określający gęstość dla roztworu w temp. 20˚C.
2. Dotyczy liofilizatów i innych postaci suchych leków przeciwnowotworowych (ATC „L”) - rzeczywista dawka substancji czynnej uwzględniająca ewentualny nadmiar technologiczny oraz całkowita waga liofilizatu w fiolce (waga substancji czynnej i substancji pomocniczych).

Wyżej wymienione zapisy nie dotyczą leku z pakietu nr 21 (Vancomycin 250mg kaps. x 100).

**Zadanie 24:**

1. Informacja o klasie wyrobu medycznego.
2. Deklaracja lub certyfikat zgodności – adekwatnie do klasy wyrobu.
3. Instrukcja używania wyrobu o której mowa w art. 2 pkt 14 rozporządzenia 2017/745 lub odpowiednio art. 2 pkt 14 rozporządzenia 2017/746;

Przedmiotowe środki dowodowe podlegają uzupełnieniu.

**Pytanie 47**

Do §1 ust. 5 wzoru umowy. Wnosimy o modyfikację postanowień umowy, które dopuszczają dowolne zmiany ilości asortymentu w granicach wartości pakietu, aby uszczegółowione zostały w postaci procentowej graniczne wartości dla poszczególnych pozycji asortymentowych, które Zamawiający zamierza zrealizować. Proponujemy, aby granica ta wynosiła np. 20%, co będzie oznaczać, że ilości poszczególnych towarów w formularzu asortymentowo-cenowym będą mogły ulec zmniejszeniu lub zwiększeniu w granicach +/- 20%, a Zamawiający będzie miał możliwość zamówienia o 20% mniejszych lub o 20% większych ilości każdej pozycji asortymentowej. Aktualna treść tych zapisów może wskazywać na prawo Zamawiającego do zakupów dowolnych ilości jednego produktu, przy jednoczesnej rezygnacji z zakupu innych produktów, zaś jedynym warunkiem tych swobodnych zmian ma być brak przekroczenia wartości pakietu. Obecne, niejednoznaczne zapisy umowy powodują, że wykonawcy nie mają wiedzy dotyczącej nawet przybliżonych ilości produktów, które będą musieli dostarczać w trakcie umowy. Wskazanie jako górnej granicy wyłącznie wartości pakietu, utrudnia wykonawcom prawidłową kalkulację cen na potrzeby składanej oferty oraz nie pozwala im na właściwe przygotowanie do wykonywania umowy, gdyż nie znają faktycznej wielkości zamówienia.

Nasza prośba znajduje uzasadnienie w wyroku z dnia 17.11.2023 r. (sygn.: KIO 3212/23), w którym Krajowa Izba Odwoławcza uwzględniła odwołanie wniesione przez wykonawcę Urtica Sp. z o.o. z siedzibą we Wrocławiu, dotyczące analogicznych postanowień umownych, w postępowaniu zorganizowanym przez Szpital Specjalistyczny im. E. Biernackiego w Mielcu, którego przedmiotem były dostawy produktów leczniczych oraz wyrobów medycznych, uznając za uzasadnione zarzuty naruszenia art. 99 ust. 1, art. 433 pkt 4 oraz art. 441 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. 2024 poz. 1320 ze zm.). We wspomnianym wyroku, Krajowa Izba Odwoławcza nie tylko stwierdziła, że Zamawiający jest bezwzględnie zobowiązany wskazać minimalną ilość każdego zamawianego produktu, zgodnie z treścią wynikającą z art. 433 pkt 4 PZP, lecz przede wszystkim uznała, że Zamawiający ma bezwzględny obowiązek wskazać w zakresie każdego zamawianego produktu, jego ilość, do której zamierza zwiększyć zakres zamówienia w ramach korzystania z prawa opcji, co z kolei wynika z treści art. 441 ust. 1 PZP.

KIO uznała, że 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 i okoliczności, mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty. KIO 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 potwierdziła więc, że przy ograniczaniu zakresu zamówienia należy przestrzegać zasady wynikającej z 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. Zamawiający ma możliwość zastrzeżenia w umowie „opcji w górę”, przewidującej zwiększenie zakresu zamówienia, a także „opcji w dół”, pozwalającej na ograniczenie zakresu zamówienia. Nie jest nieprawidłowe zawarcie obu tych możliwości w jednym postanowieniu umowy lub powiązanie ich ze sobą, ale trzeba mieć na uwadze, że postanowienia umowy dotyczące zmian ilości asortymentu będą pozostawać zgodne z art. 433 pkt 4 PZP i art. 441 ust. 1 PZP wyłącznie w przypadku, kiedy w treści umowy zostaną dokładnie określone granice zmian ilościowych „w dół” i „w górę” w odniesieniu do poszczególnych pozycji asortymentowych. Ponadto, wszelkie okoliczności, które powodują, że Zamawiający nie jest w stanie przewidzieć, ile dokładnie poszczególnych produktów będzie potrzebował do udzielania świadczeń zdrowotnych, nie stanowią uzasadnienia dla naruszania art. 99 ust. 1, art. 433 pkt 4 i art. 441 ust. 1 PZP, gdyż normy te mają charakter bezwzględnie obowiązujący, zatem nie podlegają ani ograniczeniu, ani wyłączeniu przez inne przepisy.

Wnosimy też o dodanie zastrzeżenia, że możliwość zwiększenia ilości poszczególnych pozycji asortymentowych, przy jednoczesnym zmniejszeniu ilości innych pozycji asortymentowych w ramach wartości umowy, będzie wymagała pisemnej zgody wykonawcy w formie aneksu.

**Odpowiedź:**

Zgodnie z SWZ.

**Pytanie 48**

Do §2ust. 17 wzoru umowy. Prosimy o rozszerzenie ww. zapisu poprzez dodanie informacji o procedurze reklamacyjnej, na której rozpatrzenie wykonawca powinien mieć dodatkowe co najmniej 2 dni.

**Odpowiedź:**

Zgodnie z SWZ.

**Pytanie 49**

Do §3 ust. 4 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z wzoru umowy treści §3 ust. 4, gdyż w naszej opinii, pozostawienie tak brzmiącego postanowienia, niepotrzebnie stwarza sytuację, w której nie ma jasności czy Wykonawca, który „oświadcza, że przyjął do wiadomości, iż w trakcie realizacji umowy mogą wystąpić opóźnienia w realizacji zobowiązań ze strony Kupującego, do około 90 dni po terminie płatności faktur.” tym samym wyraża zgodę na tego rodzaju opóźnienie.

Jednocześnie, wskazujemy, że tak rozumiane ww. postanowienie wzoru umowy stoi w sprzeczności z art. 8 ust. 2 ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych zgodnie, z którym „[…] w transakcjach handlowych, w których dłużnikiem jest podmiot publiczny będący podmiotem leczniczym, termin ten (termin płatności) nie może przekraczać 60 dni. W przypadku gdy strony ustalą harmonogram spełnienia świadczenia pieniężnego w częściach, termin ten stosuje się do zapłaty każdej części świadczenia pieniężnego.”. Jeżeli zatem Zamawiający zdecyduje się na pozostawienie w treści umowy §3 ust. 4, a następnie będzie podejmował próby interpretowania go wydłużając termin na zapłatę o dodatkowe 90 dni (ponad 60 dni), wskazujmy że Wykonawcy zamówienia publicznego automatycznie nabędą uprawnienia do każdorazowego korzystania z uprawnień wskazanych w art. 8 ust. 1 w zw. z ust. 4a wskazanej ustawy, zgodnie z którym „Jeżeli w transakcji handlowej, w której dłużnikiem jest podmiot publiczny będący podmiotem leczniczym, ustalony w umowie termin zapłaty jest dłuższy niż 60 dni, liczonych od dnia doręczenia dłużnikowi faktury lub rachunku, potwierdzających dostawę towaru lub wykonanie usługi, wierzycielowi, który spełnił swoje świadczenie, po upływie 60 dni przysługują odsetki, o których mowa w ust. 1.” a także w art. 10 ust. 1 i ust. 2: „Wierzycielowi, od dnia nabycia uprawnienia do odsetek, o których mowa w art. 7 ust. 1 lub art. 8 ust. 1, przysługuje od dłużnika, bez wezwania, rekompensata za koszty odzyskiwania należności” oraz „Oprócz kwoty, o której mowa w ust. 1, wierzycielowi przysługuje również zwrot, w uzasadnionej wysokości, poniesionych kosztów odzyskiwania należności przewyższających tę kwotę.”.

Nadmieniamy jednocześnie, że wyżej wymienione uprawnienia są niezbywalne i jakakolwiek próba wyłączenia ich przez Zamawiającego obarczone będzie 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. 4a, art. 10 ust. 1 ustawy, co nadaje temu ostatniemu przepisowi charakter iuris cogentis (bezwzględnie obowiązujący).

Zaznaczamy ponadto, że również w doktrynie 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 strona (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, finalnie, 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 pozostawia zapisy SWZ bez zmian.

**Pytanie 50**

Do treści §3 ust. 5 wzoru umowy. Czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy i braku możliwości dostarczenia zamiennika leku w cenie przetargowej (bo np. będzie to raziło rażącą stratą 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?

**Odpowiedź:**

Zgodnie z SWZ.

**Pytanie 51**

Do §4 ust. 1 tiret pierwsze wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na naliczanie ewentualnej kary umownej za zwłokę w realizacji zobowiązań w wysokości 0,5% wartości brutto niedostarczonego przedmiotu sprzedaży dziennie?

**Odpowiedź:**

Zamawiający pozostawia dotychczasowe zapisy SWZ bez zmian.

**Pytanie 52**

Do §4 ust. 1 tiret drugie wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na naliczanie ewentualnej kary umownej za odmowę przyjęcia zamówienia w wysokości 0,3% wartości zamówienia dziennie?

**Odpowiedź:**

Zamawiający pozostawia dotychczasowe zapisy SWZ bez zmian.

**Pytanie 53**

Do §4 ust. 1 tiret trzecie wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na naliczanie ewentualnej kary umownej za realizowanie umowy niezgodnie z jej treścią w wysokości 50 zł dziennie? Jednocześnie prosimy o sprecyzowanie jakie sytuacje Zamawiający uzna za realizowanie umowy niezgodnie z jej treścią.

**Odpowiedź:**

Zamawiający pozostawia dotychczasowe zapisy SWZ bez zmian.

**Pytanie 54**

Do §5 ust. 1 lit. g) oraz ust. 9 wzoru umowy: Prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o §5 ust. 1 lit. g) oraz ust. 9 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 pozostawia dotychczasowe zapisy SWZ bez zmian.

**Pytanie 55**

**Pytanie do umowy § 1. ust. 5**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie zapisu o podpisaniu aneksu za zgodą obu stron w przypadku przesunięć ilościowych?

**Odpowiedź:**

Zamawiający pozostawia dotychczasowe zapisy SWZ bez zmian.

**Pytanie 56**

**Pytanie do umowy § 2. ust. 5**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie zapisu: Zamówienia będą składane do godziny 13:00. Zamówienia złożone po godzinie 13:00 należy traktować jako złożone w kolejnym dniu roboczym?

**Odpowiedź:**

Zamawiający pozostawia dotychczasowe zapisy SWZ bez zmian.

**Pytanie 57**

**Pytanie do umowy § 3. ust. 4**

Bardzo prosimy o zmianę i określenie przez Zamawiającego dokładnego terminu opłacenia faktury. Zapis „około 90 dni” nieprecyzyjnie określa termin płatności.

**Odpowiedź:**

Zamawiający określa termin płatności faktur w § 3 ust. 1. na: do 60 dni od daty dostarczenia faktury.

Natomiast zapis w § 3 ust. 4 informuje o możliwych (co nie znaczy że wystąpią) opóźnieniach w realizacji zobowiązań do około 90 dni po terminie płatności faktury.

**Pytanie 58**

**Pytanie do umowy § 4. ust. 1 pkt 3**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie kar umownych? Kara w wysokości 200,00 zł za każdy rozpoczęty dzień realizowania umowy niezgodnie z jej treścią jest nieproporcjonalnie wysoka. Proponujemy zmianę na karę 1 % wartości zamówienia cząstkowego za każdy dzień w dostawie realizowanej niezgodnie z treścią umowy. W przypadku zamówienia opiewającego na kwotę przypuśćmy 20,00 zł kara w wysokości 200,00 zł jest wyraźnie zawyżona.

**Odpowiedź:**

Zamawiający pozostawia dotychczasowe zapisy SWZ bez zmian.

 Odpowiedzi na pytania oraz zmiany wprowadzone w swz są wiążące dla wszystkich wykonawców biorących udział w niniejszym postępowaniu.