



Goczałkowice - Zdrój dn. 28.05.2024r.

ZP.382.11.2024.AW

ZD/ 1123...../2024

**dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie podstawowym z możliwymi negocjacjami art. 275 pkt 2) ustawy pzp na dostawę różnych produktów farmaceutycznych dla potrzeb Uzdrowiska Goczałkowice -Zdrój Sp. z o.o. z siedzibą w Goczałkowicach - Zdroju (znak sprawy: ZP.382.11.2024)**

Działając na podstawie art. art. 135 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2023r., poz. 1605 ze zm.) wnoszę następujące zapytanie do specyfikacji istotnych warunków zamówienia w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego w trybie podstawowym z możliwościami negocjacyjnymi na dostawę różnych produktów farmaceutycznych dla potrzeb Uzdrowiska Goczałkowice - Zdrój Sp. z o.o. z siedzibą w Goczałkowicach-Zdroju.

### **Pytanie nr 1**

#### **Dotyczy działu IV pkt 2 swz oraz par 4 ust. 3 pkt a) projektu umowy**

Zamawiający w dziale IV pkt 2 SWZ oraz par 4 ust 3 pkt a) wskazał, iż Wykonawca zobowiązuje się dostarczyć przedmiot umowy w przypadku zamówień na ratunek tzw. dostawa na „cito” maksymalnie do 12 godzin od chwili złożenia zamówienia.

Zgodnie z obowiązującymi wewnętrznymi procedurami u Wykonawcy, dostawy odbywają się od poniedziałku do piątku, z pominięciem dni ustawowo wolnych od pracy, w związku z tym, czy Zamawiający wyrazi zgodę na dostawę „cito” do 12 godzin od poniedziałku do piątku, z pominięciem dni ustawowo wolnych od pracy, od momentu złożenia zamówienia dla asortymentu znajdującego się w pakiecie nr 10?

#### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający wyraża zgodę, aby asortyment znajdujący się w pakiecie 10 w przypadku zamówień na ratunek tzw. dostawa na „cito” odbywały się maksymalnie do 12 godzin od chwili złożenia zamówienia od poniedziałku do piątku, z pominięciem dni ustawowo wolnych od pracy.

### **Pytanie nr 2**

#### **Dotyczy zaspisy IV.2 swz oraz par 4 ust. 1 projektu umowy**

Czy Zamawiający z powodów logistycznych wyrazi zgodę na wydłużenie godzin dostaw (par 4 ust 1 umowym, IV.2 swz) do godziny 14:00, dla asortymentu znajdującego się w pakiecie nr 10?

#### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający wyraża zgodę.



UZDROWISKO GOCZAŁKOWICE-ZDRÓJ spółka z ograniczoną odpowiedzialnością  
43-230 Goczałkowice-Zdrój • ul. Uzdrowska 54 • woj. śląskie

• Sekretariat: tel. (32) 449 21 01, fax.: (32) 449 21 17 • www.gozdroj.pl • e-mail: sekretariat@gozdroj.pl

• Centrala telefoniczna.: (32)449 20 00

NIP 6381811134 • Regon 000291888 • Nr KRS 0000527775 Sąd Rejonowy w Katowicach Wydział VIII Gospodarczy KRS  
Kapitał Zakładowy: 89.705.000,00 zł wniesiony w całości ING Bank Śląski S. A. O/Pszczyna Nr 14 1050 1315 1000 0001 0136 6839





**Pytanie nr 3**

**Dotyczy par. 8 ust. 1 pkt a) projektu umowy**

Czy Zamawiający dopuszcza możliwość modyfikacji par. 8 ust. 1 pkt a) w ten sposób, że:

„1. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu następujące kary umowne:

a) za zwłokę w dostawie towaru karę umowną w wysokości 5% łącznej wartości zamówionej partii towaru za każdy dzień zwłoki ponad określony termin dostawy, a w przypadku dostaw na „cito” za każdą godzinę zwłoki ponad termin wskazany w §3 ust. 3;”

**Uzasadnienie**

Zdaniem Wykonawcy pierwotne zapisy umowy dotyczące kar są zbyt restrykcyjne i mogą skutkować obciążeniem Wykonawcy nadmiernym i niewspółmiernie wysokim ryzykiem gospodarczym w stosunku do naruszonych postanowień Umowy.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

„Zamawiający nie wyraża zgody na proponowaną zmianę.

Zamawiający zwraca uwagę, że kara naliczana będzie za zwłokę w dostawie, dostawy towaru „na cito” mają szczególne znaczenie dla Zamawiającego w kontekście realizacji całego zamówienia, ponadto kara ustalana jest jako wartość procentowa ceny konkretnej partii zamówienia, nie odnosi się do kompleksowej wartości całej umowy, zatem nie można ich uznać za wygórowane i „zbyt restrykcyjne”.

**Pytanie nr 4**

**dotyczy Formularza cenowego-pakiet nr 10**

Lp.	NAZWA MIĘDZYKRAJOWA	OPIS PRZEDMIOTU ZAMÓWIENIA			Ilość dawek	Cena netto dawki	Wartość netto	% Vat	Wartość brutto	Nazwa oferowana
		Dawka	Wielkość amp	Postać						
1	2	3	4	5	6	7	8	9	10	11
1	TOCILIZUMABUM	162 mg	0,9ml	roztwór do wstrzykiwań	80					
	SUMA						0,00 zł		0,00 zł	

W nawiązaniu do powyższego formularza prosimy o potwierdzenie, iż w kolumnie 7 Wykonawca ma podać cenę za dawkę (1 sztukę) produktu leczniczego Tocilizumab, nie zaś opakowanie?

Informujemy, iż w opakowaniu produktu leczniczego Roactemra 162 mg znajdują się 4 amp-strzyk więc ilość zamawianych dawek przez Zamawiającego (80) to 20 opakowań produktu leczniczego Roactemra 162 mg x 4 amp-strzyk..

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Tak, w kolumnie 7 wykonawca ma podać cenę za dawkę ( 1 sztukę) produktu leczniczego. W przypadku leku Roactemra 80 dawek to 20 opakowań produktu.





### Pytanie nr 5

#### Dotyczy terminu ważności leku

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do SWZ działu IV pkt 8, do pkt 3 załącznika nr 1 oraz do par 3 ust 3 umowy zapisu:

*„Zamawiający dopuszcza możliwość dostawy Przedmiotu Zamówienia z krótszym terminem ważności w przypadku uzyskania przez Wykonawcę przy każdorazowej dostawie zgody od Zamawiającego”?*

#### Uzasadnienie

Zaproponowany przez Zamawiającego termin ważności tj. min. 12 miesięcy, dla Wykonawcy jest trudny do spełnienia, ponieważ Wykonawca otrzymuje produkty lecznicze od spółek z grupy kapitałowej według z góry ustalonego harmonogramu dostaw na który ma ograniczony wpływ. W związku z tym Wykonawca nie ma możliwości zmiany harmonogramu dostaw tak aby zawsze zagwarantować tak długi termin przydatności produktu.

#### Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający wyraża zgodę na zaproponowaną zmianę. Zamawiający dodaje zapis do SWZ działu IV pkt 8, do pkt 3 załącznika nr 1 oraz do par 3 ust 3 umowy zapis o następującej treści:  
*„Zamawiający dopuszcza możliwość dostawy Przedmiotu Zamówienia z krótszym terminem ważności w przypadku uzyskania przez Wykonawcę przy każdorazowej dostawie zgody od Zamawiającego. Zgoda zamawiającego musi być pod rygorem nieważności wyrażona w formie pisemnej, może być wyrażona w formie wiadomości e-mail. ”*

#### UWAGA OGÓLNA

Niezależnie od powyższego Zamawiający wskazuje, że z nielicznymi wyjątkami większość z zadanych przez Wykonawcę pytań albo w ogóle nie było pytaniem, albo nie miało na celu wyjaśnienia zapisów SWZ i jej załączników, ale zmierzało wyłącznie do negocjowania postanowień umowy w sposób zwiększający pozycję Wykonawcy w stosunku do Zamawiającego lub było niezgodne z zasadami prowadzenia postępowań z zakresu prawa zamówień publicznych.

Zgodnie z art. 135 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (dalej: pzp) Wykonawca może zwrócić się do zamawiającego o wyjaśnienie treści specyfikacji warunków zamówienia. Wskazujemy, że celem przepisu przewidującego możliwość złożenia wniosku o wyjaśnienia treści SWZ jest uszczegółowienie, doprecyzowanie opisu zawartego w SWZ w stosownym zakresie. Udzielenie wyjaśnień nie może zatem prowadzić do udzielania innych informacji, dodawania przez zamawiającego nowych wymagań wobec wykonawców na ich żądanie czy też do negocjowania treści umowy.

Jak wynika z nauki prawa:

1. „Wyjaśnienie specyfikacji polega na przekazaniu informacji opartych na danych w niej zawartych, zamawiający pomaga wykonawcy, zbierając niejako informacje z



UZDROWISKO GOCZAŁKOWICE-ZDRÓJ spółka z ograniczoną odpowiedzialnością  
43-230 Goczałkowice-Zdrój • ul. Uzdrowska 54 • woj. śląskie

• Sekretariat: tel. (32) 449 21 01, fax.: (32) 449 21 17 • www.gozdroj.pl • e-mail: sekretariat@gozdroj.pl

• Centrala telefoniczna.: (32)449 20 00







różnych elementów specyfikacji, zestawia je w sposób syntetyczny, bardziej zrozumiały i przejrzysty dla wykonawcy. Uzupełnienie specyfikacji to oparcie odpowiedzi na nowych danych, których w pierwotnym opracowaniu nie było." (E. Wiktorowska [w:] A. Gawrońska-Baran, A. Wiktorowski, P. Wójcik, E. Wiktorowska, Prawo zamówień publicznych. Komentarz aktualizowany, LEX/el. 2021, art. 135.)

2. „W sytuacji, gdy wykonawca poweźmie wątpliwości co do treści specyfikacji, przysługuje mu uprawnienie do żądania od zamawiającego złożenia wyjaśnień, które pozwalają na ustalenie woli zamawiającego zawartej w danym postanowieniu specyfikacji. Zapytania mogą dotyczyć każdego elementu specyfikacji, w tym opisu przedmiotu zamówienia, warunków udziału w postępowaniu, podmiotowych i przedmiotowych środków dowodowych, postanowień umowy itd.” (M. Stachowiak [w:] W. Dzierżanowski, Ł. Jaźwiński, J. Jerzykowski, M. Kittel, M. Stachowiak, Prawo zamówień publicznych. Komentarz, Warszawa 2021, art. 135.)

Celem instytucji wskazanej w art. 135 ust.1 pzp jest jedynie dokonywanie wyjaśnień SWZ, tymczasem pytania Wykonawcy sprowadzają się w istocie do niedopuszczalnego w rozumieniu art. 135 ust. 1 pzp negocjowania postanowień umowy lub przedstawiania nieuzasadnionych i nieuprawnionych żądań (jak negocjowanie formularza asortymentowo-cenowego lub wskazanie kwoty, jaką Zamawiający zamierza przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia, co pozwoliłoby Wykonawcy na ustalenie, w jakich granicach ma oszacować wynagrodzenie w ofercie).

Jak wynika z orzecznictwa Krajowej Izby Odwoławczej:

1. "Wyjaśnić można treść czegoś co istnieje, dodanie nowej możliwości nie jest wyjaśnieniem, lecz zmianą SIWZ, która powinna powodować zmianę jego postanowień" (wyrok KIO z 28.3.2011 r., sygn. akt KIO 545/11).
2. Wyjaśnienie nie może stanowić podstawy wprowadzenia innego wymagania niż zawarte w treści SIWZ. Udzielenie wyjaśnień rozbieżnych z pierwotną treścią SIWZ wykracza poza możliwość wynikającą z treści przepisu art. 38 ust 2 PrZamPubl" (wyrok KIO z 6.5.2011 r., KIO 836/11, Legalis).

Sąd Apelacyjny w Białymstoku w wyroku z dnia 25 września 2017 r. sygn. akt I ACa 245/17 wskazał, że "W przypadku umów zawieranych w reżimie ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2017 r. poz. 1579 ze zm.), ograniczeń doznaje zasada wolności kontraktowej, gdyż treść umowy nie podlega negocjacji. Zamówienie przygotowuje i przeprowadza zamawiający. Jedynym uprawnieniem osoby ubiegającej się o udzielenie zamówienia w trybie przetargu nieograniczonego jest zwrócenie się na podstawie art. 38 ww. ustawy do zamawiającego o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia. Celem tej instytucji jest usunięcie wątpliwości, doprecyzowanie i uszczegółowienie oświadczenia woli zamawiającego. Przyjmuje się nawet, że udzielone wyjaśnienia stanowią rodzaj wykładni autentycznej zamawiającego."



UZDROWISKO GOCZAŁKOWICE-ZDRÓJ spółka z ograniczoną odpowiedzialnością

43-230 Goczałkowice-Zdrój • ul. Uzdrowska 54 • woj. śląskie

• Sekretariat: tel. (32) 449 21 01, fax.: (32) 449 21 17 • [www.gozdroj.pl](http://www.gozdroj.pl) • e-mail: [sekretariat@gozdroj.pl](mailto:sekretariat@gozdroj.pl)

• Centrala telefoniczna.: (32)449 20 00

NIP 6381811134 • Regon 000291888 • Nr KRS 0000527775 Sąd Rejonowy w Katowicach Wydział VIII Gospodarczy KRS  
Kapitał Zakładowy: 89.705.000,00 zł wniesiony w całości ING Bank Śląski S. A. O/Pszczyna Nr 14 1050 1315 1000 0001 0136 6839





Z nauki prawa wynika natomiast, że “z uwagi na różną praktykę w zakresie stosowania przepisów dotyczących wyjaśniania SIWZ należy zauważyć dwie rzeczy:

1. przepis ten dotyczy tylko wyjaśniania siwz; nie powinien więc być podstawą do wyjaśniania innych dokumentów, np. treści ogłoszenia;
2. przepis pozwala na wyjaśnianie jedynie wątpliwości związanych z treścią siwz; nie powinno więc na jego podstawie domagać się wprowadzenia zmian do specyfikacji, polemizować z treścią jej zapisów na innej drodze niż odwołanie czy też zadawać zamawiającemu pytania związane wprawdzie z postępowaniem, ale niebędące treścią siwz.”

(J. Pieróg, Prawo zamówień publicznych. Komentarz. Wyd. 15, Warszawa 2019, M. Sieradzka (red) Prawo zamówień publicznych. Komentarz, wyd. 1, 2018, P. Granecki, Prawo zamówień publicznych. Komentarz. Wyd. 5, Warszawa 2016).”

Wprawdzie w określonym zakresie przytoczone powyżej orzecznictwo i poglądy nauki prawa zostały sformułowane na gruncie poprzednio obowiązującego stanu prawnego, niemniej z uwagi na tożsamość instytucji wyjaśniania treści SWZ na gruncie art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych i art. 135 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych, mają zastosowanie również do aktualnych przepisów pzp.

Z poważaniem

Prezes Zarządu  
Uzdrowska Goczałkowice-Zdrój Sp. z o.o.

Bogusława  
Kupczak-Wiśniowska



UZDROWISKO GOCZAŁKOWICE-ZDRÓJ spółka z ograniczoną odpowiedzialnością  
43-230 Goczałkowice-Zdrój • ul. Uzdrowska 54 • woj. śląskie

• Sekretariat: tel. (32) 449 21 01, fax.: (32) 449 21 17 • www.gozdroj.pl • e-mail: sekretariat@gozdroj.pl  
• Centrala telefoniczna.: (32)449 20 00

NIP 6381811134 • Regon 000291888 • Nr KRS 0000527775 Sąd Rejonowy w Katowicach Wydział VIII Gospodarczy KRS  
Kapitał Zakładowy: 89.705.000,00 zł wniesiony w całości ING Bank Śląski S. A. O/Pszczyna Nr 14 1050 1315 1000 0001 0136 6839



