



Pleszewskie Centrum Medyczne  
w Pleszewie  
Sp. z o.o.



Szpital  
Akredytowany

Pleszew, dn. 21.04.2023 r.

Znak sprawy: Te 2300-07/2023

## Do Wszystkich Zainteresowanych

Dotyczy: Dostawa leków onkologicznych i wspomagających.

Do zamawiającego wpłynęły następujące zapytania:

### Pytanie 1

#### Część 26 poz. 1

Czy podana pozycja dotyczy „programu lekowego B.119 - Leczenie Pacjentów Z Postępującym, Miejscowo Zaawansowanym Lub Z Przerzutami, Zróżnicowanym (Brodawkowatym/ Pęcherzykowym/Oksyfilnym - Z Komórek Hurthlea) Rakiem Tarczycy, Opornym Na Leczenie Jodem Radioaktywnym”

**Odpowiedź: Nie dotyczy programu lekowego B.119**

### Pytanie 2

pytania do swz:

Dotyczy przedmiotu zamówienia – część nr 10 pozycja nr 3 (Ibrutinib - kaps. twarda 420 mg op./30szt.)

Proszę o potwierdzenie czy Zamawiający w Formularzu asortymentowo-cenowym w części nr 10 pozycja nr 3 (Ibrutinib - kaps. twarda 420 mg op./30szt.) omyłkowo podał postać: kapsulka twarda 420 mg op./30szt., a powinno być: tabletkę powlekaną 420 mg op./30 szt.?

Zgodnie z Obwieszczeniem Ministra Zdrowia z dnia 20 lutego 2023 r. w sprawie wykazu refundowanych leków, środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego oraz wyrobów medycznych na 1 marca 2023 r. lek Ibrutinib 420 mg występuje w zakładce „B. Leki i środki spożywcze specjalnego przeznaczenia żywieniowego dostępne w ramach programu lekowego” w postaci tabletek powlekanych.

**Odpowiedź: Winno być tabletki powlekanne.**

### Pytanie 3

Dotyczy zapisów 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: Tak, Zamawiający potwierdza.**

### Pytanie 4

Dotyczy § 2 ust. 4 wzoru umowy – w zakresie godzin dostaw

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie maksymalnej godziny dostawy przedmiotu zamówienia z godziny 12.30 do godziny 14.00 dla części nr 10? Zapewnienie terminu dostawy do godziny 12.30 nie zawsze możliwe jest do zrealizowania i może generować dodatkowe koszty dla wykonawcy. Zapisy umowy w obecnym brzmieniu wprowadza nieproporcjonalne ograniczenie w stosunku do obiektywnych potrzeb Zamawiającego.

**Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.**



#### **Pytanie 5**

Czy Zamawiający wykreśli zapis par. 2.12? Zapis o 'odmowie przyjęcia towaru' jest niczym innym, jak zgłoszeniem reklamacji, zatem wówczas zastosowanie winien mieć tryb wskazany w par. 5. Nie ma podstaw dwutorowego procesu reklamacji – zgłaszanych zgodnie z par 5 lub dokonywanych poprzez „odmowę przyjęcia towaru”, tym bardziej, że w tym drugim przypadku Wykonawca nie ma możliwości ustosunkowania się do reklamacji, co narusza przepisy KC.

**Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.**

#### **Pytanie 6**

Czy Zamawiający w par. 2.13 zamiast o opóźnieniu napisze o zwłoce? Sankcją w tym wypadku jest naliczenie kary umownej w kwocie różnicy w cenie towaru. Ustawa PZP nie zezwala na naliczanie kar umownych za opóźnienie (art. 433 pkt. 1). Jedyną podstawą odpowiedzialności Wykonawcy może być ewentualnie zwłoka w wykonaniu zamówienia.

**Odpowiedź: Tak.**

#### **Pytanie 6**

Czy Zamawiający wykreśli zapis par. 2.a? Sprzedaż leków w ramach umowy dostawy nie jest dokonywana na próbę, strony nie zawierają także umowy najmu leków; z chwilą sprzedaży produktów ich własność oraz ryzyko związane z towarem przechodzi na nabywcę. Określony w umowie „zwrot” oznacza w istocie sprzedaż hurtową leków przez Zamawiającego do Wykonawcy, po czemu należy posiadać stosowną koncesję.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

#### **Pytanie 7**

Czy Zamawiający w par. 5.2 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: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.**

#### **Pytanie 8**

Czy Zamawiający wykreśli w par. 6.1.2 frazę „nie mniej, niż 80zł dziennie”? zapis taki naraża Wykonawcę na rażącą stratę.

**Odpowiedź: Nie wyrażam zgody. W przypadku przedmiotowego zapisu nie może być mowy o narażeniu na rażącą stratę.**

Zapis ten ma na celu dyscyplinowanie Wykonawcy, aby zachował należyłą staranność w realizacji zamówienia. W przypadku rynku leków występuje szczególna sytuacja, w której opóźnienie rzędu 2-3 dni w dostawie może decydować o życiu pacjenta. Tymczasem często w przypadku takiego opóźnienia wysokość kary umownej będzie niższa niż koszt wysłania listu z wezwaniem do zapłaty kary umownej. Z tego powodu Zamawiający ustanawia w niniejszym postępowaniu wysokość kary umownej niezależną od liczby dni opóźnienia ani od wartości niedostarczonego towaru. Po stronie Zamawiającego przedmiotowa kwota pokrywa jedynie koszty pracy osób zaangażowanych w sporządzenie pisma w sprawie kary umownej oraz koszt przesyłki pocztowej.

W przypadku odmiennego zapisu to Zamawiający narażony byłby na poniesienie rażącej straty, gdyż kara umowna nie pokryłaby nawet ww. kosztów związanych z naliczeniem i obciążeniem wykonawcy karą umowną.

#### **Pytanie 9**

Czy Zamawiający wykreśli w par. 7.1 frazę „z dodatkowym 1 miesięcznym terminem zapłaty”?

**Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.**

#### **Pytanie 10**

Czy Zamawiający wykreśli zapis par. 9.2.1, względnie uściśli, że taka zamiana asortymentu następuje tylko na wniosek Wykonawcy? 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: Powyższy par. 9.2.1 nie dotyczy ww. zapisu.**





Pleszewskie Centrum Medyczne  
w Pleszewie  
Sp. z o.o.



Szpital  
Akredytowany

#### Pytanie 11

Czy Zamawiający wykreśli zapis par. 10.1.7, względnie uściśli, że taka zamiana asortymentu następuje tylko na wniosek Wykonawcy? 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: Jak wyraźnie wskazano w treści §10 ust.1 pkt 7 Załącznika nr 3 do SWZ, taka zmiana może nastąpić wyłącznie na wniosek Zamawiającego. Ponadto może ona dojść do skutku wyłącznie, gdy strony umowy dojdą do porozumienia w zakresie ceny zamiennika oraz jeżeli Wykonawca wyrazi wolę podpisania stosownego aneksu do umowy.**

#### Pytanie 12

Czy Zamawiający wykreśli zapis par. 10.1.9, względnie uściśli, że taka zamiana asortymentu następuje tylko na wniosek Wykonawcy? 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: Przedmiotowy zapis jest tak skonstruowany, aby Wykonawca mógł uchylić się od obowiązku dostarczenia preparatu równoważnego, jeżeli taki preparat nie istnieje oraz mógł uniknąć straty finansowej, gdy cena preparatu równoważnego przewyższa cenę z oferty Wykonawcy.**

#### Pytanie 13

Czy Zamawiający wykreśli zapis par. 10.1.12? Przede wszystkim ryzyko związane z przedmiotem dostawy przechodzi na Zamawiającego wraz z własnością w dacie dostawy towaru. Nie ma zatem żadnych podstaw do korygowania ceny leków wstecz, zaś podatkowo i księgowo taka czynność nie jest niczym uzasadniona i rodzi ryzyko podatkowe po stronie Wykonawcy. Nadto Wykonawca nie ma żadnej możliwości sprawdzenia, ile produktów znajduje się na stanie magazynowym, zaś doświadczenie uczy, że w takich wypadkach Zamawiający wykazują duże zapasy leków, co do których domagają się wstecznej obniżki ceny. Zapis ten nie jest uzasadniony przepisami prawa oraz rażąco narusza zasady współzycia społecznego, przerzucając na Wykonawcę ryzyko obniżki ceny po sprzedaży towaru (sic), co do nieweryfikowalnej ilości leków. Nie jest możliwe w takiej sytuacji rzetelne skalkulowanie ceny produktu.

**Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.**

#### Pytanie 14

Dotyczy pak. 4 poz.1

Czy Zamawiający dopuści do wyceny:

Ruxience, 10 mg/ml;10 ml, konc.d/sp.roztw.d/inf.,1 fiol w ilości 700 op. ?

**Odpowiedź: Tak, zgodnie z formularzem cenowym.**

#### Pytanie 15

Dotyczy pak. 7 poz. 8

Bardzo proszę o doprecyzowanie co oznacza znak „\*\*\*”

**Odpowiedź: Nic nie oznacza.**

#### Pytanie 16

Część nr 4 poz. nr1

Czy Zamawiający, ze względu na potencjalne korzyści cenowe i umożliwienie przystąpienia do postępowania większej liczbie wykonawców, w Części nr 4 poz. 1 (Rituximabum - koncentrat do sporządzania roztworu do infuzji, ilość µg 220000 100 mg/ 10 ml op. / 2 szt.) dopuści zaoferowanie produktu leczniczego w opakowaniu a' 1 fiołka z przeliczeniem ilości?

**Odpowiedź: Tak, zgodnie z formularzem cenowym.**



#### Pytanie 17

##### Dotyczy części nr 5 poz 1, 2

Zamawiający w części nr 5 pozycji 1, 2 wskazał produkt leczniczy „Trastuzumab emtansine – proszek do sporządzenia roztworu do wstrzykiwań”. Uprzejmie informujemy, iż produkt Kadcyła (nazwa międzynarodowa Trastuzumab emtansine) występuje w postaci proszek do sporządzania koncentratu roztworu do infuzji.

W związku z powyższym zwracamy się z prośbą o dopuszczenie w części nr 5 pozycji 1, 2 produktu leczniczego w postaci proszku do sporządzania koncentratu roztworu do infuzji.

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza proszek do sporządzania koncentratu roztworu do infuzji.**

#### Pytanie nr 18

##### Dotyczy części nr 5 poz 6

Czy Zamawiający dopuści możliwość dostawy innej dawki leków w ramach zawartej umowy, w związku z objęciem refundacją nowej dawki i pod warunkiem, że cena 1 mg nowej dawki jest tożsama z ceną 1 mg leku objętego umową? Dostępność wielu dawek pozwoli bowiem na optymalizację kosztów podczas leczenia oraz lepszą opiekę nad pacjentami.

Uzasadnienie

Zamawiający w części 5 pozycji nr 6 określił produkt leczniczy Atezolizumabum- koncentrat do sporządzania roztworu do infuzji 1200 mg/20 ml (Tecentriq 1200 mg ). Informujemy, iż produkt leczniczy Tecentriq 840 mg również znajduje się w wykazie refundowanych leków, środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego oraz wyrobów medycznych od dnia 1stycznia2023r. Produkt leczniczy Tecentriq 840 mg stosowany jest w programie lekowym B.6.Dodatkowo informuję, iż obecnie możemy zaoferować 6 miesięczny termin ważności leku Tecentriq 840 mg.

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza po uprzedniej akceptacji Zamawiającego.**

#### Pytanie nr 19

##### Dotyczy paragrafu 2 ust 3 projektu umowy

Zgodnie z treścią par 2 ust 3 projektu umowy, Zamawiający podał, że:

*„Wykonawca jest zobowiązany do poinformowania Zamawiającego o stanie realizacji zamówienia na minimum 24 godziny przed upływem terminu określonego w ust. 7, w szczególności Wykonawca zobowiązany jest poinformować Zamawiającego o tym, czy zamówiony towar zostanie dostarczony terminowo. W przypadku informacji potwierdzającej terminową realizację dostawy wystarczająca jest forma telefoniczna, natomiast gdy towar nie będzie dostarczony (odmowa realizacji) wymaga się przekazania przedmiotowej informacji na piśmie ( e-mail : [apteka@szpitalpleszew.pl](mailto:apteka@szpitalpleszew.pl))”*

Obowiązek określony w § 2 ust 3 polega na konieczności informowania telefonicznie Zamawiającego o dostawie danego zamówienia. Wykonawca podnosi, że wymóg ten wydaje się być niecelowy oraz nadmiernie uciążliwy z logistycznego punktu widzenia zarówno dla Wykonawcy jak i dla Zamawiającego. W przedmiotowym postępowaniu dostawy odbywać się będą w terminie nie dłuższym niż 48 godziny od chwili zamówienia. W takim wypadku, konieczność informowania Zamawiającego jest celowa w przypadku, w którym Wykonawca nie będzie w stanie wykonać dostawy na czas, nie zaś każdorazowego informowania Zamawiającego o dostawie.

Wobec powyższego czy Zamawiający dopuszcza zmianę zapisu, o którym mowa w §2 ust. 3 Projektu Umowy poprzez wykreślenie obowiązku informowania Zamawiającego o realizowanej dostawie, a pozostawi informowanie Zamawiającego tylko o odmowie realizacji.

**Odpowiedź: Zamawiający odstępuje od wymogu konieczności informacji telefonicznej.**

#### Pytanie nr 20

##### Dotyczy paragrafu 2 ust 4 projektu umowy

Zamawiający w paragrafie 2 ust. 4 projektu umowy zastrzegł, iż dostawy realizowane będą w godzinach od 7:00 do 12:30.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie godzin dostaw w dni robocze do 14:00 dla asortymentu z części nr 5, 39 z powodów logistycznych?

**Odpowiedź: Nie,- Zamawiający nie wyraża zgody.**





Pleszewskie Centrum Medyczne  
w Pleszewie  
Sp. z o.o.



Szpital  
Akredytowany

#### Pytanie nr 21

##### Dotyczy paragrafu 2 ust 8 projektu umowy

Zamawiający w paragrafie 2 ust 8 projektu umowy zastrzegł, iż:

*„Zamawiający rezerwuje sobie prawo żądania dostarczenia leków w ciągu 24 godzin od momentu złożenia zamówienia w przypadku, gdy nie istniała wcześniejsza możliwość przewidzenia, że będą one niezbędne.”*

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 dostawy określone w par 2 ust 8 w ciągu 24 godzin od poniedziałku do piątku, z pominięciem dni ustawowo wolnych od pracy, od momentu złożenia zamówienia na asortyment z pakietu nr 5, 39 ?

**Odpowiedź: Obowiązuje dostawa leków w ciągu 24 godzin w dni robocze.**

#### Pytanie nr 22

##### Dotyczy paragrafu 5 ust. 1 projektu umowy dla części 5 pozycji 3

Zamawiający w paragrafie 5 ust. 1 projektu umowy określił, iż dostarczony towar ma posiadać co najmniej 12 miesięczny okres przydatności do użycia, liczony od dnia dostawy.

Zaproponowany przez Zamawiającego termin ważności dla produktu leczniczego Polivy (Polatuzumabum vedotinum) 140 mg, nie jest możliwy do spełnienia dla Wykonawcy, ze względu na fakt, iż Roche Polska 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 zagwarantować tak długi termin przydatności produktu.

W związku z powyższym czy Zamawiający wyrazi zgodę na skrócenie terminu ważności do 6 miesięcy od momentu złożenia zamówienia dla asortymentu znajdującego się w części 5 pozycji 3?

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę.**

#### Pytanie 23

Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisów umowy par. 2, pkt 9 i 10, dla części nr 14 w myśl których zobowiązany jest do dostarczenia oryginału i kopii faktury w momencie dostawy towaru. Wykonawca załącza do dostawy dokument WZ, zaś wersję elektroniczną faktury dostarcza mailem tego samego dnia (w dniu realizacji zamówienia). Wykonawca wnosi o wyrażenie zgody wyłącznie na taki tryb procedowania i dostarczania dokumentów finansowych. W przypadku wyrażenia zgody prosimy o podanie informacji na jaki adres mailowy faktury powinny być dostarczane.

**Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na dostarczenie faktury drogą elektroniczną w dniu dostawy. Dostarczenie faktury z opóźnieniem traktowane będzie jak brak dostawy zgodnie z SWZ.**

#### Pytanie 24

Do §2a wzoru umowy: Wnosimy o wykreślenie zapisu §2a, który wg naszej opinii jest niezgodny ze społeczno-gospodarczym celem zawieranej umowy, gdyż przenosi w całości odpowiedzialność na wykonawcę za leki zakupione i niewykorzystane, refundowane przez NFZ, których cena może ulec zmianie w wyniku decyzji Ministerstwa Zdrowia. Wykonawca nie ma wpływu na poziom zamówień, wykorzystanie produktów leczniczych przez Zamawiającego jak również na decyzje refundacyjne Ministra Zdrowia.

**Odpowiedź: Nie wyrażam zgody. W przypadku skreślenia z obwieszczenia Ministra Zdrowia w sprawie wykazu refundowanych leków (...) objętego umową preparatu, Zamawiający nie może zastosować go w leczeniu. Brak przedmiotowego zapisu powodowałby, że Zamawiający zmuszony byłby zutilizować ww. preparat na własny koszt. Poza tym Zamawiający nie będzie odsprzedawał przedmiotowych preparatów, lecz będzie zwracał je podmiotowi uprawnionemu do ich obrotu na terenie RP. Za zwrócone preparaty otrzyma zwrot wcześniej zapłaconej ceny.**



### Pytanie 25

Do §5 ust. 2 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu wymiany towaru reklamowanego na wolny od wad do 4 dni roboczych od chwili zgłoszenia nieprawidłowości?

**Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.**

### Pytanie 26

Do §6 ust. 1 pkt 2) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę §6 ust. 1 pkt 2) w taki sposób, aby kary umowne zastrzeżone na wypadek opóźnienia w realizacji zamówienia lub wymiany towaru wadliwego na wolny od wad były wyłącznie proporcjonalne do wartości części zamówienia zrealizowanej z opóźnieniem - bez sztywnych kar, tj. 80,00 zł i wynosiły 0,2% wartości tej części zamówienia za każdy dzień opóźnienia? Wskazujemy przy tym, że wysokość ww. kar umownych możliwych do naliczenia przez Zamawiającego (80,00 zł za każdy dzień opóźnienia) 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. 353<sup>1</sup> 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 kar umownych. Mając na uwadze powyższe, Wykonawca wnosi o zmianę wspomnianego zapisu, aby był on zgodny z reżimem prawa cywilnego.

**Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.**

### Pytanie 27

Do §9 ust. 1 wzoru umowy. Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę §9 ust. 1 pkt 2 wzoru umowy poprzez: usunięcie postanowienia ustanawiającego poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia na 25% oraz zastąpienie go postanowieniem przewidującym, że wartość ww. poziomu zmiany cen wyniesie 5%, albowiem ww. postanowienie narusza zasadę ekwiwalentności świadczeń stron oraz postulat równomiernego rozłożenia ryzyka kontraktowego? Uzasadniając powyższe, wskazać należy, że zapis §9 ust. 1 pkt 2, ustanawiający poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia na 25% nie zapewnia ekwiwalentności świadczeń stron umowy oraz nie niweluje ryzyka związanego ze zmianą kosztów wykonania zamówienia publicznego, co przy aktualnym poziomie inflacji prowadzi do uznania, że narusza on istotę waloryzacji, zasady uczciwej konkurencji i postulat równego traktowania stron stosunku zobowiązaniowego. W obecnym brzmieniu tego zapisu, Wykonawca musi z góry założyć, że w razie wzrostu kosztów realizacji umowy np. o 24% (co stanowi bardzo dużą wartość, uwzględniając kwotę przedmiotu zamówienia oraz niskie marże w zamówieniach publicznych) jego wynagrodzenie nie zostanie zwiększone. Tak znaczne ograniczenie możliwości waloryzacji wynagrodzenia w umowie jest przejawem nadużycia przez Zamawiającego dominującej pozycji w postępowaniu, w związku z czym kwestionowany zapis powinien zostać zmieniony w zaproponowany sposób. Wskazujemy przy tym, że zgodnie z art. 7 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 12 maja 2011 r. o refundacji leków, środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego oraz wyrobów medycznych (Dz. U. Nr 122, poz. 696, z późn. zm.) obowiązuje maksymalna urzędowa marża hurtowa w wysokości 5% urzędowej ceny zbytu. W rzeczywistości, oferowane w przetargach produkty, również nierefundowane, zawierają marże zdecydowanie niższe. Marża musi pokryć wszystkie koszty jakie ponosi Wykonawca zamówienia publicznego oraz ewentualny zysk. Brak możliwości waloryzacji cen produktów dostarczanych w ramach umowy przetargowej już od progu 5% narazi Wykonawcę zamówienia nie tylko na utratę spodziewanego zysku, ale także na realne straty. Ponadto, adekwatnie do art. 439 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. 2022 poz. 1710 ze zm.), prosimy, aby pierwsza waloryzacja wynagrodzenia wykonawcy została dokonana po upływie 6 miesięcy od daty zawarcia umowy. Jednocześnie, prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o postanowienia §9 ust. 1 wzoru umowy, zarówno Wykonawca jak 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.





Pleszewskie Centrum Medyczne  
w Pleszewie  
Sp. z o.o.



Szpital  
Akredytowany

**Odpowiedź:** §9 ust. 1 pkt 2 projektu umowy otrzymuje następujące brzmienie:

## § 9

### ZMIANA WYNAGRODZENIA

1. W związku z art. 439 ust. 1 ustawy Pzp Strony przewidują następujące zasady zmiany (waloryzacji) wynagrodzenia Wykonawcy, w zakresie cen jednostkowych asortymentu, określonych, w przypadku zmiany ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia:
  - 1) przez cenę materiałów lub kosztów związanych z realizacją Umowy należy rozumieć:
    - a) ceny materiałów wykorzystywanych do produkcji asortymentu,
    - b) ceny gotowych produktów nabywanych przez Wykonawcę w celu realizacji dostaw dla Zamawiającego,
    - c) ceny paliwa,
    - d) ceny kosztów energii elektrycznej, jeśli Wykonawca jest producentem dostarczanego asortymentu;
  - 2) *poziom zmiany cen materiałów lub kosztów, o których mowa w pkt 1, uprawniający do żądania zmiany wynagrodzenia Strony ustalają na poziomie 12% (zmiana ceny/kosztu o 12% w stosunku do ceny/kosztu z dnia zawarcia Umowy);*

Pozostałe postanowienia umowy nie ulegają zmianie.

#### Pytanie 28

Do §10 ust. 1 pkt 2, 3, 7 wzoru umowy: Prosimy o informację, czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy oraz braku możliwości dostarczenia zamiennika produktu w cenie przetargowej (bo np. będzie to groziło rażąco strata dla Wykonawcy), Zamawiający wyrazi zgodę na sprzedaż w cenie zbliżonej do rynkowej lub wyłączenie tego produktu z umowy bez konieczności ponoszenia kary przez Wykonawcę?

**Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.**

#### Pytanie 29

Do §10 ust. 1 pkt 12 wzoru umowy: Wnosimy o wykreślenie zapisu §10 ust. 1 pkt 12, który wg naszej opinii jest niezgodny ze społeczno-gospodarczym celem zawieranej umowy, gdyż przenosi w całości odpowiedzialność na wykonawcę za leki zakupione i niewykorzystane, refundowane przez NFZ, których cena może ulec zmianie w wyniku decyzji Ministerstwa Zdrowia. Wykonawca nie ma wpływu na poziom zamówień, wykorzystanie produktów leczniczych przez Zamawiającego, jak również na decyzje refundacyjne Ministra Zdrowia.

**Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.**

#### Pytanie 30

Czy w stosunku do Zamawiającego na chwilę obecną aktualizują się przesłanki „niewypłacalności” oraz „zagrożenia niewypłacalnością” w rozumieniu art. 6 ustawy z dn. 1.01.2016 r. – Prawo restrukturyzacyjne (Dz.U.2015.978 z późn. zm.) oraz art. 10 ustawy z dn. 28.02.2003 r. – 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?

**Odpowiedź: Obecnie Zamawiający nie posiada wiedzy dotyczącej aktualizacji ww. przesłanek w okresie do zakończenia umowy.**

### Pytanie 31

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

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na ustanowienie wskazanych zabezpieczeń. Obecnie Zamawiający nie posiada wiedzy dotyczącej aktualizacji ww. przesłanek postępowania restrukturyzacyjnego lub upadłościowego w okresie do zakończenia umowy.**

Zamawiający informuję, że Paragraf 8 otrzymuję następujące brzmienie:

Było:

§ 8  
CZAS TRWANIA UMOWY

Niniejsza umowa zawarta zostaje na okres 12 miesięcy od dnia udzielenia zamówienia, tj. .... r. z zastrzeżeniem § 11 ust. 2 pkt 6. Gdyby jednak wartość zamówionego faktycznie towaru miała przekroczyć wartość wynikającą ze złożonej oferty umowa wygaśnie w trybie natychmiastowym.

Winno być:

§ 8  
CZAS TRWANIA UMOWY

Niniejsza umowa zawarta zostaje na okres 12 miesięcy od dnia udzielenia zamówienia, tj. .... r. z zastrzeżeniem § 10 ust. 1 pkt 8. Gdyby jednak wartość zamówionego faktycznie towaru miała przekroczyć wartość wynikającą ze złożonej oferty umowa wygaśnie w trybie natychmiastowym.

**W SWZ: część II pkt .5 Zamawiający informuje o rezygnacji z wymogu Fulvestrant - roztwór do wstrzykiwań, wymóg – możliwość przechowywania w tem.pokojowej.**

Było:

16	Fulvestrant - roztwór do wstrzykiwań, wymóg – możliwość przechowywania w tem.pokojowej
----	--

Winno być:

16	Fulvestrant - roztwór do wstrzykiwań,
----	---------------------------------------

Treść niniejszego pisma staje się częścią specyfikacji warunków zamówienia i Wykonawcy zobowiązani są ją uwzględnić w swoich ofertach.

Sporządziła:  
Magdalena Janicka  
(62) 74-20-719

Z poważaniem

PREZES ZARZĄDU  
PCM w Pleszewie Sp. z o.o.

*Błażej Górczyński*