

Kraków 03.01.2025

Dział Zamówień Publicznych  
tel. 0-12 614 25 34  
e-mail: [przetargi@szpitaljp2.krakow.pl](mailto:przetargi@szpitaljp2.krakow.pl)

DZ.271.115. 5 .2024

dotyczy: **Dostawa produktów leczniczych wykorzystywanych przez oddziały szpitala, leki stosowane w ramach programów lekowych oraz chemioterapii (część 4) - nr postępowania DZ.271.115.2024**

Krakowski Szpital Specjalistyczny im. św. Jana Pawła II, ul. Prądnicka 80 w Krakowie, powiadamia zainteresowane strony, że w związku z ww. postępowaniem, zostały zadane następujące pytania:

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.: Zamawiający wymaga wyceny wszystkich pozycji.**

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.: TAK. Należy podać ilość opakowań z dokładnością do dwóch miejsc po przecinku.**

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

**Odp.: Zamawiający udzieli wyjaśnień do szczegółowych pytań o konkretną pozycję przedmiotu zamówienia.**

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

**Odp.: Zamawiający udzieli wyjaśnień do szczegółowych pytań o konkretną pozycję przedmiotu zamówienia.**

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.: Zamawiający udzieli wyjaśnień do szczegółowych pytań o konkretną pozycję przedmiotu zamówienia.**

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.: Należy podać ilość opakowań z dokładnością do dwóch miejsc po przecinku.**

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

**Odp.: Zamawiający udzieli wyjaśnień do szczegółowych pytań o konkretną pozycję przedmiotu zamówienia.**

#### **Zapytania do pakietu 34**

8. „Czy Zamawiający - mając na względzie bezpieczeństwo pacjentów – wymaga, aby oferowany produkt (zawierający antybiotyk) posiadał rejestrację jako produkt leczniczy (lek)?”

**Odp. Tak. Zamawiający wymaga.**

9. Czy Zamawiający wymaga, aby oferowany produkt posiadał zarejestrowane wskazania w leczeniu i zapobieganiu zakażeń kości oraz tkanek miękkich?”

**Uzasadnienie:** W praktyce oddziałów chirurgicznych szpitala gąbka kolagenowa z gentamycyną jest stosowana wyłącznie w w/w wskazaniach.

Jeżeli ogólnie dostępne są produkty lecznicze posiadające rejestrację we wskazaniach, w których mają zostać użyte, niedopuszczalna jest zamiana na inne produkty lecznicze lub wyroby medyczne, które nie posiadają rejestracji w danym wskazaniu. Działanie tego rodzaju należy identyfikować z eksperymentem leczniczym w rozumieniu Ustawy o zawodach lekarza i lekarza dentystry z 5.12.1996 roku; ze zmianami w Dz. Ustaw z 2011 r. Nr 277 poz. 1634

**Odp. Zamawiający dopuszcza, nie wymaga.**

10. Przesyłam pytanie do przetargu **pakiet 65 pozycja 16:**

Czy Zamawiający wyraża zgodę na złożenie oferty na żelazo (Ferrosi sulfas + Acid ascorbicum 100 mg ++ + 60 mg ac.ascorbicum x 50 tabletek powlekanych), które zawiera dodatkowo Witaminę C, poprawiającą wchłanianie żelaza o 46% oraz posiada opatentowaną formę tabletki Durules®, która zapewnia kontrolowane uwalnianie żelaza w przewodzie pokarmowym?

**Odp. Tak. Zamawiający wyraża zgodę.**

11. Czy w par. 8.4 oraz 8.8 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.

**Odp.: Zamawiający podtrzymuje zapisy projektu umowy zawartego w SWZ.**

12. Czy Zamawiający w par. 8.5 dopisze, że wskutek zastosowania tych wskaźników cena towaru nie może spaść poniżej ceny ofertowej lub innej, proponowanej w danym momencie zgodnie z umową? Praktyka wykazuje, że Zamawiający w przypadku obniżenia 'wskaźnika inflacji' żądają obniżenia cen dostarczanych produktów. Rozumowanie takie jest jednak całkowicie błędne, gdyż w Polsce nie mamy – i długo nie będziemy mieć do czynienia – z deflacją. Niższy wskaźnik w kolejnym okresie oznacza w istocie, w obecnym okresie, że wyhamowało tempo inflacji, ale nie, że ceny spadły do niższego poziomu. Jeśli cena ofertowa wynosi 100, to wskutek 'ujemnego wskaźnika inflacji' nie może ona spaść np. do poziomu 95, gdyż oznaczałoby, to ceny w Polsce spadają, a tak nie jest. Ujemny wskaźnik w stosunku do poprzedniego okresu oznacza jedynie mniejsze tempo inflacji, ale nie deflację.

**Odp.: Zamawiający podtrzymuje zapisy projektu umowy zawartego w SWZ.**

**13. Pakiet nr 2:**

Czy Zamawiający wymaga aby produkt był dostępnych dawkach 2,5 g/25ml; 5g/50ml; 10g/100ml; 20g/200ml; 40g/400ml.

**Odp.: Tak. Zamawiający wymaga by wszystkie oferowane dawki były produktami leczniczymi objętymi refundacją NFZ w ramach programu lekowego B.67.**

Czy zamawiający wymaga zawartości IgA poniżej 25 mg/l

**Odp.: Nie.**

**14. Dotyczy zapisów umowy**

Proszę o wyjaśnienie czy w razie wstrzymania lub wycofania produktu leczniczego z obrotu decyzją Głównego Inspektora Farmaceutycznego oraz zaprzestania produkcji, skutkujących uniemożliwieniem realizacji umowy przez Wykonawcę, przy jednoczesnym udokumentowanym braku możliwości dostarczenia przez Wykonawcę towaru równoważnego/odpowiednika, Zamawiający dopuszcza 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.

**Odp.: Zamawiający podtrzymuje zapisy projektu umowy zawartego w SWZ.**

**15. Dotyczy § 1 ust. 5 wzoru umowy – dostawy „na cito”**

Z uwagi na fakt, iż wymienione produkty lecznicze w pakiecie nr 6 nie są lekami ratującymi życie tj. nie są lekami na tzw. „ratunek” i nie wymagają dostaw z zastrzeżeniem „na cito” oraz dostaw z realizacją w trybie natychmiastowym, a ich podawanie odbywa się w trybie planowanym, proszę o potwierdzenie, że zapisy § 1 ust. 5 wzoru umowy nie będą miały zastosowania w stosunku do pakietu nr 6.

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

**Odp.: Zamawiający podtrzymuje zapisy projektu umowy zawartego w SWZ.**

16. Dot. § 1 Umowy ust. 5 - Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie zapisu w § 1 Umowy: „Zamówienia będą składane do godziny 13:00. Zamówienia złożone po godzinie 13:00 należy traktować jako złożone w kolejnym dniu roboczym. Jeżeli dostawa wypada w dniu wolnym od pracy, w sobotę, bądź poza godzinami pracy Apteki Szpitala dostawa nastąpi w kolejnym dniu roboczym po wyznaczonym terminie”?

**Odp.: Zamawiający podtrzymuje zapisy projektu umowy zawartego w SWZ.**

17. Pakiet nr 53 lek probiotyczny, pozycja 1 dotycząca „Lactobacillus rhamnosus + Lactobacillus helveticus” dopuszcza możliwość zastosowania **produktu leczniczego TRILAC (lek OTC)** w opakowaniach x 20 kapsułek z możliwością przeliczenia na taką wielkość opakowań?

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

18. Dot. § 1 ust. 5 wzoru umowy  
Zgodnie z obowiązującymi wewnętrznymi procedurami u Wykonawcy, dostawy odbywają się w dni robocze, w związku z tym, czy Zamawiający wyrazi zgodę na dostawy cito do 24 godzin od poniedziałku do piątku, z pominięciem dni ustawowo wolnych od pracy dla pakietu nr 19?  
Prośbę swą motywujemy tym, iż produkt leczniczy w ww. pakiecie nie jest lekiem na ratunek życia, a jego podanie następuje we wcześniej umówionym dla pacjenta terminie.

**Odp.: Zamawiający podtrzymuje zapisy projektu umowy zawartego w SWZ.**

19. pakiet 7 - Treprostinilum  
Czy w związku ze zwiększonym ryzykiem zakażenia i rozwoju zagrażających życiu powikłań septycznych wynikającym z długotrwałego przechowywania leku w pompie do podawania podskórnego, Zamawiający wymaga, aby oferowany produkt był stabilny mikrobiologicznie i chemicznie w temp. 37stC. przez co najmniej 14 dni, zgodnie z ChPL?

**Odp.: Tak.**

20. Czy Zamawiający w zadaniu 27 wymaga dostarczania preparatu Desflurane w butelce innej niż szklana? Szklana butelka jest mniej odporna na uszkodzenia mechaniczne, w szczególności na stłuczenie niż inne stosowane opakowania, np. aluminium.

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

21. Czy Zamawiający w Zadaniu 27 do bezpłatnego użyczenia 3 parowników do podaży Desflurane wymaga gwarancji autoryzowanego serwisu producenta oraz by Wykonawca umowy był właścicielem użytych parowników?

**Odp.: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ – Wykonawca jest zobowiązany do bezpłatnego użyczenia parowników (tj. posiadania do nich prawa w takim zakresie, że jest upoważniony do dysponowania aparatami) i zapewnienia ich sprawnego działania przez cały okres trwania umowy dostawy produktu leczniczego.**

22. Czy Zamawiający w Zadaniu 28 do bezpłatnego użyczenia 21 parowników do podaży Sevoflurane wymaga gwarancji autoryzowanego serwisu producenta oraz by Wykonawca umowy był właścicielem użytych parowników?

**Odp.: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ – Wykonawca jest zobowiązany do bezpłatnego użyczenia parowników (tj. posiadania do nich prawa w takim zakresie, że jest upoważniony do dysponowania aparatami) i zapewnienia ich sprawnego działania przez cały okres trwania umowy dostawy produktu leczniczego.**

23. do pakietu 13:

Czy Zamawiający, celem wprowadzenia konkurencyjności oraz równego traktowania wykonawców w ramach postępowania nr DZ.271.115.2024, wyrazi zgodę na zaoferowanie w Pakiecie 13 poz. 1 produktu leczniczego: Cyclophosphamid w postaci proszku do sporządzania roztworu do wstrzykiwań z odpowiednim przeliczeniem ilości oferowanych opakowań: w pozycji 1 w dawce 200 mg w ilości 125 op (fiolek), w pozycji 2 w dawce 1000 mg w ilości 200 fiolek oraz pozycji 3 w dawce 1000 Mg w ilości 100 fiolek?

Obecnie zaproponowana przez Zamawiającego treść opisu przedmiotu zamówienia w zakresie Pakietu 13 narusza i ogranicza uczciwą konkurencję oraz zasady równego traktowania wykonawców. Zamawiający bowiem parametry te określił w sposób nadmierny oraz w sposób charakterystyczny dla produktu leczniczego wyłącznie jednego producenta, a w konsekwencji – wykluczył w sposób nieuzasadniony produkty innych producentów, faktycznie dopuszczając do realizacji zamówienia wyłącznie jednego wykonawcę – Sandoz Polska Sp. z o.o., co w efekcie stanowi naruszenie przepisu art. 16 pkt 1), 2) i 3) ustawy PZP w związku z art. 99 ust. 4, 5 i 6 ustawy PZP. Podkreślić należy, że obecne brzmienie OPZ w zakresie pakietu 13 Postępowania wskazuje na konkretne produkty konkretnego producenta, co z pewnością nie pozwala złożyć oferty większej liczbie oferentów, a co z kolei ma oczywisty wpływ na niezyskanie atrakcyjnej ceny oferty w ramach przetargu z uwagi na brak w nim konkurencji.

Takie działanie Zamawiającego nie korzysta z ochrony prawnej i nie znajduje uzasadnienia. Wskazać należy, iż Zamawiający, jako organizator postępowania posiada uprawnienie przede wszystkim do przygotowania dokumentacji zamówienia dostosowanej do jego indywidualnych potrzeb. Jednakże uprawnienie to nie oznacza dokonania opisu wymagań co do przedmiotu zamówienia w sposób naruszający zasadę uczciwej konkurencji, nadmiernych, nieadekwatnych do potrzeb Zamawiającego. Zamawiający nie posiada interesu w dokonaniu opisu przedmiotu zamówienia w sposób ograniczający konkurencję, gdyż właśnie poprzez dokonanie takiego opisu jego potrzeby mogą nie zostać zabezpieczone ze względu na mniejszą liczbę wykonawców składających ofertę w postępowaniu.

Podkreślić należy dodatkowo, że zgodnie z art. 16 ust 1 ustawy PZP, zamawiający przygotowuje i prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji i równe traktowanie wykonawców oraz zgodnie z zasadami proporcjonalności i przejrzystości. Wskazany przepis stanowi o bezwzględny zakazie przygotowania postępowania, w tym opisu przedmiotu zamówienia w postępowaniu w sposób, który ogranicza dostęp do zamówienia wykonawcy potencjalnie będącemu w stanie je wykonać. Wymagania stawiane wykonawcom muszą mieć walor istotnych, znaczących dla całego zamówienia,

nie mogą mieć charakteru subiektywnego albo więcej – zmierzającego do wyeliminowania niektórych podmiotów, bądź wyrażać preferencji dla konkretnego podmiotu.

**Odp.: Zamawiający prosi Wykonawców o składanie wniosków o wyjaśnienie treści zamówienia po uprzednim uważnym przeczytaniu treści SWZ. Obecna treść SWZ pozwala na złożenie ważnej oferty na produkt leczniczy o nazwie międzynarodowej, postaci farmaceutycznej w dawkach i ilościach, o które Wykonawca pyta.**

24. Czy Zamawiający w zakresie Pakietu 13 oczekuje zaoferowania produktu bez zawartości substancji pomocniczych: etanolu (alkoholu)?

**Odp.: Zamawiający nie określa w SWZ składu jakościowego substancji pomocniczych.**

25. Dotyczy pakietu nr 41 poz. 41. (1.) Czy zamawiający wymaga preparatu Makrogol 74 g x 48 saszetek (PEG 4 litry - Fortrans) stosowanego w rutynowym przygotowaniu do kolonoskopii. którego oferta cenowa jest korzystna dla Zamawiającego? (2.) Czy zamawiający wymaga preparatu Makrogol (74 g x 48 saszetek, PEG 4 litry - Fortrans) o składzie chemicznym zgodnym z SWZ?

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

26. Dotyczy pakietu nr 41 poz. 14. Czy Zamawiający dopuści wycenę preparatu ACIDUM TIOCTICUM 600mg/24 ml roztw.do wstrz., 1 fiol

**Odp.: Zamawiający wyraża zgodę.**

27. Dotyczy pakietu nr 44 poz. 28. Czy Zamawiający dopuści wycenę preparatu o nazwie handlowej EnteroDr., kaps.twarde, 20 szt

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

28. Dotyczy pakietu nr 41 poz. 2 i 7 oraz pakietu nr 44 poz. 10 i 23. W związku z brakiem produkcji prosimy o wykreślenie pozycji z pakietu.

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

Pytania do wzoru umowy dostawy:

29. Do §5 ust. 5 zdanie trzecie i czwarte wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z §5 ust. 5 projektu umowy zapisów zdania trzeciego i czwartego jako niezgodnych z normami współżycia społecznego i będącego nadużyciem prawa ze strony Zamawiającego, a co za tym idzie nie zasługujących na ochronę prawną. Wyjaśniamy, że rolą kar w zamówieniach publicznych jest ochrona interesów Zamawiającego w zakresie prawidłowych i terminowych dostaw przedmiotu zamówienia. Zamawiający nie może zastrzegać kar umownych za realizację uprawnień podmiotowych wykonawcy jak również nie związanych z realizacją przedmiotu zamówienia. Za takim rozumieniem przepisów przemawiają następujące orzeczenia Krajowej Izby Odwoławczej o sygnaturach: KIO 2397/13 i KIO 487/14.

**Odp.: Zamawiający podtrzymuje zapisy projektu umowy zawartego w SWZ.**

30. Do §7 ust. 1 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 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?

**Odp.: Zamawiający podtrzymuje zapisy projektu umowy zawartego w SWZ.**

31. Do §7 ust. 2 wzoru umowy: Prosimy o modyfikację §7 ust. 2 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 §7 ust. 2 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 dostawy produktów leczniczych oraz wyrobów medycznych, dotyczące analogicznych zapisów umownych, uznając za uzasadnione zarzuty naruszenia art. 99 ust. 1, art. 433 pkt 4, art. oraz 441 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. 2023 poz. 1605 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 dostawy, 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.: Zamawiający podtrzymuje zapisy projektu umowy zawartego w SWZ.**

32. Do §8 ust. 2 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z wzoru umowy §8 ust. 2. W uzasadnieniu swojego stanowiska wskazujemy, że powyższe zapisy w sposób rażący naruszają równowagę stron, dając Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia, które obowiązywać będą w trakcie wykonywania kontraktu, a także umożliwiając Zamawiającemu do dowolnego ograniczenia wielkości

zamówienia, z pominięciem zasady wyrażonej w art. 433 pkt 4) ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (tj. Dz. U. z 2021 poz. 1129 z późn. zm.). Niniejsza argumentacja znajduje również potwierdzenie w orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej, która w wyroku z dnia 8 listopada 2021 r. (KIO 3107/21) stwierdziła, że postanowienia zakładające możliwość odstąpienia od umowy w każdej chwili, bez gwarancji wykonania zamówienia w minimalnym zakresie, stanowią nadużycie pozycji dominującej przez Zamawiającego i jako takie stanowi klauzulę abuzywną w świetle art. 433 pkt 4 ustawy PZP.

**Odp.: Zamawiający podtrzymuje zapisy projektu umowy zawartego w SWZ.**

33. Do §8 ust. 5 wzoru umowy. Wnosimy o obniżenie do 5% minimalnego progu uprawniającego do ubiegania się o zmianę wynagrodzenia. Wskazujemy przy tym, że proponowany przez Zamawiającego próg 10% spowodować może konieczność ponoszenia rażących strat po stronie wykonawcy zamówienia i sprzedaż poniżej kosztów zakupu (maksymalne marże, w których zawierają się koszty i zysk wykonawcy najczęściej nie przekraczają 5%), a co za tym idzie konieczność odstąpienia od umowy.

**Odp.: Zamawiający podtrzymuje zapisy projektu umowy zawartego w SWZ.**

34. Do §8 ust. 5 lit. d) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na podniesienie maksymalnego poziomu wartości zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza do łącznie 20% w stosunku do wartości całkowitego wynagrodzenia wykonawcy?

**Odp.: Zamawiający podtrzymuje zapisy projektu umowy zawartego w SWZ.**

35. Do §8 ust. 5 lit. b) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby kolejne waloryzacje wynagrodzenia odbywały się po upływie 6 miesięcy od poprzedniej, zamiast nie częściej niż co 12 miesięcy?

**Odp.: Zamawiający podtrzymuje zapisy projektu umowy zawartego w SWZ.**

36. Do §8 ust. 5 wzoru umowy. Prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o §8 ust. 5 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.

**Odp.: Zamawiający podtrzymuje zapisy projektu umowy zawartego w SWZ.**

37. Do §8 ust. 5 lit. b), e) wzoru umowy. Prosimy o wykreślenie wymogów dotyczących dołączenia do wniosku o waloryzację wynagrodzenia dokumentów potwierdzających wzrost lub obniżenie cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia i kalkulacji przedstawiających wpływ tej zmiany na wysokość wynagrodzenia Wykonawcy. Jak bowiem wynika ze stanowiska doktryny: „(...) podstawą do obliczenia zmiany wynagrodzenia powinien być sam fakt zmiany wybranego wskaźnika albo zmiany cen wybranych przez zamawiającego rodzajów materiałów lub kosztów ponad przyjęty poziom. Skorzystanie przez strony umowy z wybranej metody indeksacji nie wymaga przeprowadzenia przez wykonawcę dodatkowych dowodów i wyjaśnień, przedkładania ofert dostawców lub podwykonawców potwierdzających bezpośredni lub pośredni wpływ na koszty ponoszone przez wykonawcę (...) w przypadku wzrostu lub zmniejszenia wielkości wskaźnika lub zmiany cen wybranych przez



zamawiającego rodzajów materiałów lub kosztów” (tak: E. Wiktorowska [w:] A. Gawrońska-Baran, A. Wiktorowski, P. Wójcik, E. Wiktorowska, Prawo zamówień publicznych. Komentarz aktualizowany, LEX/el. 2023, art. 439). Obowiązkiem Zamawiającego jest precyzyjne wskazanie w umowie wszystkich elementów określonych w ww. art. 439 PZP ust. 2 oraz wskazanie, że w przypadku zaistnienia tych wymaganych elementów zmiana wynagrodzenia nastąpi, zatem klauzula waloryzacyjna winna działać automatycznie w ten sposób, że zajście określonych przesłanek wskazanych w umowie powinno powodować automatyczne dokonanie zmiany umowy. W związku z tym, w klauzulach waloryzacyjnych odesłanie w każdym wypadku powinno zostać poczynione do pewnych obiektywnych wartości, takich jak wskaźniki ogłaszane przez Prezesa GUS.

**Odp.: Zamawiający podtrzymuje zapisy projektu umowy zawartego w SWZ.**

Poniższe pytania dotyczą opisu przedmiotu zamówienia w Pakiecie nr 44 poz. 27, 28 i 29 w przedmiotowym postępowaniu:

38. Czy w Pakiecie nr 44 poz. 27, 28 i 29 Zamawiający dopuści zaferowanie produktu EnteroDr, również zawierającego 250mg kultur drożdżaków *Saccharomyces boulardii* w kapsułce? Produkt nie zawiera laktozy i może być podawany osobom nietolerującym tego składnika. Produkt konfekcjonowany w opakowaniach x 20 kaps. (prosimy o możliwość przeliczenia kapsułek na odpowiednią ilość opakowań z zaokrągleniem uzyskanego wyniku w górę). Poniżej tabela porównująca oba produkty:

produkt EnteroL EnteroDr

postać kapsułki kapsułki

zawartość bakterii probiotycznych Kultury probiotycznych drożdży *Saccharomyces boulardii* CNCM I-745, Kultury probiotycznych drożdży *Saccharomyces boulardii* DBVPG 6763 (szczep identyczny z CNCM I-745 w badaniach genotypowych)

stężenie/pojedyncza dawka stężenie 5 x 10<sup>9</sup> CFU/ kaps (250mg/ kaps) stężenie 5 x 10<sup>9</sup> CFU/ kaps (250mg/ kaps)

główne wskazanie do stosowania zaburzenia mikroflory jelitowej u dzieci i osób dorosłych w biegunkach o różnej etiologii zaburzenia mikroflory jelitowej u dzieci i osób dorosłych w biegunkach o różnej etiologii  
możliwość przechowywania poza lodówką tak tak

**Odp.: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ- wymaga zaferowania produktu leczniczego.**

Poniższe pytania dotyczą opisu przedmiotu zamówienia w Pakiecie nr 53 w przedmiotowym postępowaniu:

39. Czy w Pakiecie nr 53 Zamawiający dopuści zaferowanie produktu ProbioDr, zawierającego 2 mld CFU najlepiej przebadanego pod względem klinicznym szczepu bakterii probiotycznych *Lactobacillus rhamnosus* GG ATCC53103 i *Lactobacillus helveticus* w łącznym stężeniu 2 mld CFU/ kaps,? Produkt konfekcjonowany w opakowaniach x 60 kaps. (prosimy o możliwość przeliczenia kapsułek na odpowiednią ilość opakowań z zaokrągleniem uzyskanego wyniku w górę). Poniżej tabela porównująca oba produkty:

produkt Lacadofil ProbioDr

postać kapsułki twarde kapsułki twarde

zawartość bakterii probiotycznych kultury bakterii probiotycznych kwasu mlekowego *Lactobacillus rhamnosus* i *Lactobacillus helveticus*, stężenie 2 x 10<sup>9</sup> CFU/ kaps kultury bakterii probiotycznych kwasu mlekowego *Lactobacillus rhamnosus* i *Lactobacillus helveticus*, stężenie 2 x 10<sup>9</sup> CFU/ kaps

stosunek ilościowy szczepów bakterii *Lactobacillus rhamnosus* 95%: *Lactobacillus helveticus* 5% *Lactobacillus rhamnosus* 95%: *Lactobacillus helveticus* 5%

główne wskazanie do stosowania zaburzenia mikroflory jelitowej u dzieci i osób dorosłych zaburzenia mikroflory jelitowej u dzieci i osób dorosłych  
możliwość przechowywania poza lodówką tak tak

**Odp.: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ- wymaga zaoferowania produktu leczniczego.**

40. Pytanie dot. pakietu nr 27

Czy Zamawiający dopuści zaoferowanie produktu leczniczego desfluran o pojemności 250 ml, z zachowaniem takiej samej ilości oferowanych butelek?

**Odp.: Tak**

41. Pytanie dot. pakietu nr 28

Czy zamawiający dopuści zaoferowanie produktu Sevofluran 250 ml w szklanej butelce? Uzasadnienie: Ryzyko stłuczenia przy szklanych butelkach produktu oferowanego przez Wykonawcę są na poziomie ok. 1% (na podstawie testu upuszczenia przeprowadzonego przez niezależne laboratorium, przy użyciu zmodyfikowanego protokołu ISTA (załączone badanie testu upuszczenia w celach informacyjnych). Butelki z tworzyw sztucznych również mogą czasem ulec pęknięciu, jeśli spadną – istnieją publikacje to potwierdzające. Warto zauważyć, że szkło było podstawowym wyborem do pakowania anestetyków wziewnych i było stosowane przez wszystkich producentów gazów anestetycznych. Zaletami tego rodzaju opakowania są przede wszystkim: przezroczystość butelki (zdecydowanie lepsza niż przy opakowaniach z tworzyw sztucznych), szkło jest materiałem obojętnym, szkło jest nieprzepuszczalne, więc para wodna (wilgoć) i tlen nie mogą dostać się do butelki, szkło jest materiałem podlegającym recyklingowi.

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

Zatwierdził:

lek. Grzegorz Fitas – Dyrektor Szpitala