



Wojewódzki Szpital Zespolony w Kielcach

25-736 Kielce, ul. Grunwaldzka 45

tel: 41/36-71-301, fax: 41/34-50-623

e-mail: [szpital@wszkielce.pl](mailto:szpital@wszkielce.pl)

[www.wszkielce.pl](http://www.wszkielce.pl)



CERTYFIKAT 2017/8



ZETOM-CERT

Kielce 13.11.2018r.

**Do wszystkich zainteresowanych**

**dotyczy:** postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na *sukcesywne dostawy leków objętych refundacją w ramach Programów Terapeutycznych dla Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego w Kielcach*

**znak sprawy:** EZ/ZP/123/2018/AŁ-D

**Sprostowanie odpowiedzi na pytania z dnia 02.11.2018r.**

Zamawiający Wojewódzki Szpital Zespolony w Kielcach ul. Grunwaldzka 45 informuje, iż **modyfikuje** omyłkowo udzieloną odpowiedź w **niżej wymienionym pytaniu:**

**Pytanie nr 13**

**Dot. Pakietu nr 1 i 2.**

Czy Zamawiający zmieni treść punktu 12 podpunkt 2 SIWZ opisanego jako warunki udziału w postępowaniu w zakresie posiadanych przez wykonawców właściwych zdolności technicznych i/lub/ zawodowych zdefiniowanych w ten sposób, że do udziału w postępowaniu mogą przystąpić wykonawcy, którzy „zrealizowali należycie w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania ofert (a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie) umowy/umowę, której/których zakres obejmował dostawę/dostawy leków stosowanych w programach terapeutycznych na rzecz Zamawiającego/Zamawiających, którym jest jednostka służby zdrowia (szpital, klinika, przychodnia) o łącznej wartości zrealizowanych umów brutto minimum dla nw. Pakietów, których przedmiot obejmował: Pakiet nr 1 – 400 000,00 zł, Pakiet nr 2 – 90 000,00 zł, Pakiet nr 3 – 500 000,00 zł, Pakiet nr 4 – 400 000,00 zł, Pakiet nr 5 – 200 000,00 zł, Pakiet nr 6 – 500 000,00 zł” poprzez usunięcie wyrażenia: „dla nw. Pakietów” jako wyrażenia nieproporcjonalnego do przedmiotu zamówienia?

**Uzasadnienie**

W odróżnieniu od przesłanek wykluczenia, treść warunków udziału w postępowaniu określa zamawiający. Ustawodawca ogranicza jednak swobodę zamawiającego i dowolność w kształtowaniu warunków udziału, z uwagi na fakt, że każdy taki warunek prowadzi do ograniczenia dostępu do udziału w postępowaniu oraz do ograniczenia konkurencji. Ograniczenia takie są dopuszczalne zatem jedynie wyjątkowo (z uwagi na fakt, że jednak jako nadrzędne zasady systemu zamówień publicznych przyjęto zasady zachowania uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców – art. 7 ust. 1 PZP), wyłącznie w przypadku, gdy jest to uzasadnione koniecznością oceny zdolności wykonawcy do należytego wykonania zamówienia. Wykonanie niektórych zamówień nie będzie wymagało posiadania jakiś szczególnych kompetencji, doświadczenia czy innego rodzaju potencjału. W wielu jednak przypadkach, zamawiający, aby uchronić się przed nienależytym wykonaniem, muszą mieć



Wojewódzki Szpital Zespolony w Kielcach

25-736 Kielce, ul. Grunwaldzka 45

tel: 41/36-71-301, fax: 41/34-50-623

e-mail: [szpital@wszkielce.pl](mailto:szpital@wszkielce.pl)

[www.wszkielce.pl](http://www.wszkielce.pl)



CERTYFIKAT 2017/8



możliwość ustalenia czy wykonawcy zgłaszający zainteresowanie realizacją, będą w stanie faktycznie wykonać takie zamówienie zgodnie z oczekiwaniami zamawiającego. Dlatego też godząc naczelnie zasady zamówień publicznych oraz interesy zamawiających, dopuszcza się badanie zdolności wykonawcy, ale wyłącznie w zakresie w jakim jest to uzasadnione przedmiotem zamówienia. Podsumowując, zamawiający mogą określić wyłącznie takie warunki udziału w postępowaniu, które są proporcjonalne do przedmiotu zamówienia, a zatem dotyczą zdolności niezbędnych do należytego wykonania zamówienia.

Krajowa Izba Odwoławcza wielokrotnie, m.in. w wyroku z dnia 8. Kwietnia 2015 r. [sygn. akt: KIO 579/15] podkreślała, że określenie warunków służy ograniczeniu udziału w postępowaniu do jedynie takich wykonawców, którzy swoimi właściwościami gwarantują pewność, co do rzetelnego i prawidłowego wykonania zamówienia, jednakże granice swobody ustalania warunków limitujących udział wykonawcom wynikają z jednej strony art. 7 ust. 1, z drugiej zaś art. 22 ust. 4 (obecnie art. 22 ust. 1a PZP). Takie też stanowisko zajął Europejski Trybunał Sprawiedliwości wskazując, iż naruszeniem Traktatu jest żądany przez zamawiającego wymóg doświadczenia, który winni udowodnić wykonawcy, jeśli nie jest niezbędny dla oceny zdolności wykonawcy do wykonania zamówienia [patrz: Wyrok Europejskiego Trybunału Sprawiedliwości z 27 października 2005 r. w sprawie Conste SA przeciwko Instituto Nacional de Gestion Sanitaria, nr sprawy: C-234/03]. Nad to Europejski Trybunał Sprawiedliwości jednoznacznie wskazał, że przy ocenie, czy podjęte środki są zgodne z Traktatem niezbędny jest tzw. test proporcjonalności, czyli wykazanie, że podjęte działania są adekwatne i konieczne do osiągnięcia wybranego celu. [patrz: Wyrok Europejskiego Trybunału Sprawiedliwości z 16 września 1999 r. w sprawie Komisja przeciwko Hiszpanii nr sprawy C-414/97].

Mając na uwadze powyższe należy podnieść, że przedmiotem niniejszego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego jest dostawa leków. Należy wskazać, że zgodnie z art. 74 ust. 1 ustawy Prawo farmaceutyczne „podjęcie działalności gospodarczej w zakresie prowadzenia hurtowni farmaceutycznej wymaga uzyskania zezwolenia Głównego Inspektora Farmaceutycznego” w konsekwencji w procedurze wydania zezwolenia Główny Inspektor Farmaceutyczny poddaje ocenie czy dany przedsiębiorca spełnia określone przez ustawodawcę warunki zmierzające do zapewnienia zdolności technicznych i zawodowych wnioskodawcy do prowadzenia działalności gospodarczej w przedmiocie hurtowego obrotu lekami w tym warunków określonych przez Ministra Zdrowia w drodze rozporządzenia w sprawie wymagań Dobrej Praktyki Dystrybucyjnej z dnia 13 marca 2015 r. (Dz.U. z 2015 r. poz. 381 ze zm.). W konsekwencji proporcjonalnym żądaniem zamawiającego jest wyłącznie żądanie potwierdzenia zdolności technicznych i zawodowych wykonawców poprzez dostarczenie kopii zezwolenia Głównego Inspektora Farmaceutycznego na hurtowy obrót lekami.

### **JEST Odpowiedź:**

Zamawiający Wojewódzki Szpital Zespolony w Kielcach informuje, iż w prowadzonym przez Zamawiającego postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, którego przedmiotem są „sukcesywne dostawy leków objętych refundacją w ramach Programów Terapeutycznych, dnia 22.04.2018r. do Zamawiającego wpłynęło odwołanie wniesione przez Wykonawcę – URTICA Sp. z o.o. ul. Krzemieniecka 120, 54-613 Wrocław, zamieszczone na stronie Zamawiającego.

Odwołujący zawarł w treści odwołania tożsame żądania jak w powyżej zamieszczonych pytaniach. Do czasu rozstrzygnięcia sporu przez Krajową Izbę Odwoławczą, Zamawiający nie będzie zajmował stanowiska w przedmiotowej sprawie.

### **W odpowiedzi na pytanie WINNO BYĆ:**

Zgodnie z SIWZ.

Dział Zamówień Publicznych

Anna Łęcka-Dobrowolska  
REFERENT

KIEROWNIK  
Działu Zamówień Publicznych

mgr Sebastian Szaniawski

DYREKTOR  
Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego  
w Kielcach

Andrzej Domański

Dział Zamówień Publicznych  
tel. 41/30-33-517 fax. 41/366-00-14  
e-mail: [anna.dobrowolska@wszkielce.pl](mailto:anna.dobrowolska@wszkielce.pl)