



Wojewódzki Szpital Zespolony w Kielcach

ul. Grunwaldzka 45

25-736 Kielce

tel. 41/36-71-301

fax. 41/34-50-623

[szpital@wszkielce.pl](mailto:szpital@wszkielce.pl)

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



Kielce 02.01.24r.

EZ/241/2023/AŁD

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na podstawie art. 132 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz.U. z 2023 r. poz. 1610 ze zm.) na „Sukcesywne dostawy leków refundowanych stosowanych w Programach Lekowych do Apteki Szpitalnej dla Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego w Kielcach”.

### WYJAŚNIENIA TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Zamawiający działając na podstawie art. 135 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz. U. z 2023 r. poz. 1605 ze zm.), udziela wyjaśnień na wnioski Wykonawców o wyjaśnienia treści Specyfikacji Warunków Zamówienia złożone w postępowaniu.

#### Pytanie nr 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?

#### Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody. Postępowanie przygotowano na podstawie *obwieszczenia MZ w sprawie wykazu refundowanych leków, środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego oraz wyrobów medycznych z dnia 01.11.203 r.*, dotyczącego leków dostępnych w ramach Programów Lekowych.

#### Pytanie nr 2

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. Postępowanie przygotowano na podstawie *obwieszczenia MZ w sprawie wykazu refundowanych leków, środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego oraz wyrobów medycznych z dnia 01.11.203 r.*, dotyczącego leków dostępnych w ramach Programów Lekowych.

#### Pytanie nr 3

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

#### Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody. Postępowanie przygotowano na podstawie *obwieszczenia MZ w sprawie wykazu refundowanych leków, środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego oraz wyrobów medycznych z dnia 01.11.203 r.*, dotyczącego leków dostępnych w ramach Programów Lekowych.



#### Pytanie nr 4

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

#### Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody. Postępowanie przygotowano na podstawie *obwieszczenia MZ w sprawie wykazu refundowanych leków, środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego oraz wyrobów medycznych z dnia 01.11.203 r.*, dotyczącego leków dostępnych w ramach Programów Lekowych.

#### Pytanie nr 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.)

#### Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody. Postępowanie przygotowano na podstawie *obwieszczenia MZ w sprawie wykazu refundowanych leków, środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego oraz wyrobów medycznych z dnia 01.11.203 r.*, dotyczącego leków dostępnych w ramach Programów Lekowych.

#### Pytanie nr 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)?

#### Odpowiedź:

Postępowanie przygotowano na podstawie *obwieszczenia MZ w sprawie wykazu refundowanych leków, środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego oraz wyrobów medycznych z dnia 01.11.203 r.*, dotyczącego leków dostępnych w ramach Programów Lekowych.

#### Pytanie nr 7

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

#### Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody. Postępowanie przygotowano na podstawie *obwieszczenia MZ w sprawie wykazu refundowanych leków, środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego oraz wyrobów medycznych z dnia 01.11.203 r.*, dotyczącego leków dostępnych w ramach Programów Lekowych.

Uzasadnienie do treści pytań od nr 1 do 7

„W nawiązaniu do ww. Postępowania prosimy o udzielenie jednoznacznych, precyzyjnych, rzetelnych, wyjaśnień i odpowiedzi na zadane pytania. Zgodnie z wyrokiem KIO z dnia 4 czerwca 2020 r. (sygn. akt KIO 505/20) Zamawiający nie może pozostawiać pytań Wykonawcy bez merytorycznej odpowiedzi, tj. udzielać odpowiedzi: „Zgodnie z SIWZ (SWZ)”, ponieważ SWZ nie rozwiewa wątpliwości Wykonawcy i może prowadzić do złożenia nieważnej oferty. Zamawiający w każdym przypadku oświadczając "Zgodnie z SWZ", nie udzieli odpowiedzi na pytania, nie wyjaśni treści SWZ, a jedynie odsyła do niejednoznacznych zapisów SWZ.

Obowiązkiem wykonawcy jest współdziałanie z zamawiającym polegające na zadawaniu pytań wyjaśniających treść SIWZ (SWZ) (wyrok SN z 5 czerwca 2014 r. sygn. akt CSK 626/13), analogicznym obowiązkiem zamawiającego jest udzielanie rzetelnych i precyzyjnych wyjaśnień.”

Pakiet Odpowiedź negatywna lub „zgodnie z SIWZ” uniemożliwi złożenie prawidłowej oferty.



**Pytanie nr 8**

**Dotyczy § 10 ust. 1 pkt. 1a i 2a wzoru umowy – kary umowne**

Czy Zamawiający zgodzi się w § 10 ust. 1 pkt. 1a i 2a wzoru umowy na zmianę kary umownej wynoszącej 10% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 6 ust. 1 umowy na karę wynoszącą 10% wynagrodzenia brutto niezrealizowanej części umowy?

Mając na uwadze wytyczne UZP i wypracowane stanowisko KIO w którym określając wysokość kar umownych, Zamawiający powinien kierować się zdrowym rozsądkiem. Zbyt restrykcyjne kary umowne w połączeniu z wynikającą z ustawy o finansach publicznych koniecznością ich dochodzenia przez zamawiającego może prowadzić nie tylko do negatywnych konsekwencji dla wykonawcy, ale być powodem niemożności zrealizowania zamówienia. Powyższy zapis w brzmieniu przewidującym karę umowną zamówienia również prawidłowo zrealizowanego pozostaje w sprzeczności funkcją kary umownej określonej przez przepisy kodeksu cywilnego.

Wskazane powyżej zmiany i wyjaśnienia treści Specyfikacji są wiążące i stanowią jej integralną część. Należy je uwzględnić w treści składanych ofert z odpowiednią adnotacją pod pakietem. Pozostałe warunki Specyfikacji pozostają bez zmian.

**Odpowiedź:**

**Nie, tak jak w projekcie umowy.**

**Pytanie nr 9**

Dotyczy Zadania nr 12 Pakiet nr 62 - Risankizumabum, roztwór do wstrzykiwań, 75 mg/0,83 ml, 2 ampułkostrzykawki + 2 gaziki nasączone alkoholem.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaferowanie w cz. 12 leku w dawce 150 mg/ ml x 1 wstrzykiwacz ? Uzasadnienie: Wykonawca będzie sukcesywnie zastępować opakowaniem 150 mg/ml x 1 wstrzykiwacz dotychczasową postacią 75 mg.

**Odpowiedź:**

**Tak, zamawiający wyraża zgodę.**

**Pytanie nr 10**

Czy Zamawiający wykreśli zapis par. 3.7? Wszelkie zastrzeżenia jakościowe lub ilościowe stanowią w istocie zgłoszenie reklamacyjne, które winno być rozpatrywane przy udziale Wykonawcy, w terminach określonych umową, zgodnie z par. 8. „Odmowa przyjęcia towaru” sugeruje jednostronny, bez udziału Wykonawcy, tryb postępowania, co jest niedopuszczalne w świetle przepisów KC. W razie nieuznania reklamacji naraża Wykonawcę na rażącą stratę w postaci kosztów dwukrotnego dostarczenia towaru do Zamawiającego.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający odmawia dokonania zmiany.**

**Pytanie nr 11**

Czy Zamawiający zmieni kwotową wartość kary umownej, określoną w par. 10.1.2.b) na wartość procentową, np. 0,2% wartości dostawy? Obecna kara umowna grozi Wykonawcy rażącą stratą.

**Odpowiedź:**

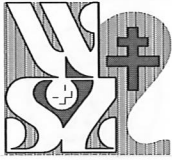
**Zamawiający odmawia dokonania zmiany.**

**Pytanie nr 12**

Czy Zamawiający zmieni kwotową wartość kary umownej, określoną w par. 10.1.2.c) na wartość procentową, np. 0,2% wartości dostawy? Obecna kara umowna grozi Wykonawcy rażącą stratą.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający odmawia dokonania zmiany.**



**Pytanie nr 13**

Czy Zamawiający zmieni kwotową wartość kary umownej, określonej w par. 10.1.2.d) na wartość procentową, np. 0,2% wartości dostawy? Obecna kara umowna grozi Wykonawcy rażącą stratą.

**Odpowiedź:**

**Zamawiający odmawia dokonania zmiany.**

**Pytanie nr 14**

**Do §3 ust.4 projektu umowy.**

Czy zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu poprzez nadanie mu brzmienia: "...Wykonawca zobowiązany jest do dostarczenia dokumentów – kart charakterystyki substancji/ preparatu w ciągu 5 dni od daty wezwania".

**Odpowiedź:**

**Zamawiający odmawia dokonania zmiany.**

**Pytanie nr 15**

**Do §3 ust. 5 wzoru umowy.**

Prosimy o dopisanie do §3 ust. 5 następującej treści: „Dostawy produktów z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę na nie musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego.”

**Odpowiedź:**

**Zgodnie z treścią §3 ust. 6. Zamawiający odmawia dokonania zmiany w §3 ust. 5.**

**Pytanie nr 16**

**Do §7 ust. 1-11 wzoru umowy.**

Prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o postanowienia §7 ust. 1-11 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.

**Odpowiedź:**

**Nie, tak jak w projekcie umowy.**

**Pytanie nr 17**

**Do §9 ust. 1 wzoru umowy:**

Prosimy o dopisanie słów: „(...) z tym zastrzeżeniem, że okres gwarancji nie będzie dłuższy niż termin ważności poszczególnych asortymentów będących przedmiotem umowy.”

**Odpowiedź:**

**Nie, tak jak w projekcie umowy.**

**Pytanie nr 18**

**Do §10 ust. 1 pkt 2 lit. a) oraz 10 ust. 1 pkt 1 lit. a) wzoru umowy:**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę sposobu obliczania kary za odstąpienie od umowy, w ten sposób, aby wynosiła ona 10% wartości NIEZREALIZOWANEJ części przedmiotu umowy?

**Odpowiedź:**

**Nie, tak jak w projekcie umowy.**



#### Pytanie nr 19

##### Do §10 ust. 1 pkt 2 lit. b) wzoru umowy:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę §10 ust. 1 pkt 2 lit. b) w taki sposób, aby kara zastrzeżona na wypadek opóźnienia w realizacji zamówienia była wyłącznie proporcjonalna do wartości części zamówienia zrealizowanej z opóźnieniem - bez sztywnej kary, tj. 300,00 zł i wynosiła np. 0,5% wartości tej części za każdy dzień zwłoki? Wskazujemy przy tym, że wysokość ww. kary umownej możliwej do naliczenia przez Zamawiającego (300,00 zł za każdy dzień zwłoki) nie zostaje uzależniona ani od realnej wartości niezrealizowanej terminowo części 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. 3531 Kodeksu cywilnego - ze względu na sprzeczność z naturą stosunku zobowiązaniowego. Reasumując, ww. sankcja wynikająca z proponowanej treści umowy nie spełnia zasadniczego celu, dla którego jest wprowadzona i uwzględnia 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, tak jak w projekcie umowy.

#### Pytanie nr 19 a

Dotyczy § 10 ust. 1 pkt 2 a) wzoru umowy - Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie kar umownych za odstąpienie od umowy przez którąkolwiek ze Stron z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy z 10% na 5% oraz wskazanie jako podstawy do ustalenia wysokości kary umownej wartość niezrealizowanej części umowy? W przypadku zrealizowania zgodnie z umową znacznej części zamówienia, kara naliczana od całości umowy jest wyraźnie zawyżona.

##### Odpowiedź:

Zamawiający odmawia dokonania zmiany.

#### Pytanie nr 19 b

Dotyczy § 10 ust. 1 pkt 2 b) wzoru umowy - Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie kar umownych za zwłokę w dostawie towaru zgodnego z umową z 300,00 zł na 50,00 zł licząc za każdy dzień zwłoki ponad termin określony w umowie?

##### Odpowiedź:

Zamawiający odmawia dokonania zmiany.

#### Pytanie nr 19 c

Dotyczy § 10 ust. 1 pkt 2 c) wzoru umowy - Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie kar umownych za zwłokę w usunięciu wad, braków lub niezgodności towaru z umową, stwierdzonych w okresie gwarancji/rękojmi ze 100,00 zł na 50,00 zł licząc za każdy dzień zwłoki ponad termin określony w umowie?

##### Odpowiedź:

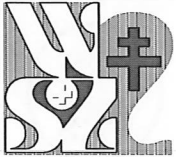
Zamawiający odmawia dokonania zmiany.

#### Pytanie nr 19 d

Dotyczy § 10 ust. 1 pkt 2 d) - Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie kar umownych w razie niestaranego lub niezgodnego z umową wykonania dostaw w zakresie opakowania towaru, transportu w warunkach niezgodnych z zaleceniami producenta, dostawy towaru z krótszym niż 12 miesięcy okresem przydatności do użycia ze 100,00 zł na 50,00 zł każdorazowo za stwierdzone uchybienie?

##### Odpowiedź:

Zamawiający odmawia dokonania zmiany.



**Wojewódzki Szpital Zespolony w Kielcach**  
ul. Grunwaldzka 45  
25-736 Kielce  
tel. 41/36-71-301  
fax. 41/34-50-623  
[szpital@wszkielce.pl](mailto:szpital@wszkielce.pl)  
[www.wszkielce.pl](http://www.wszkielce.pl)





**Pytanie nr 20**

**Do §10 ust. 1 pkt 2 lit. c) wzoru umowy:**

Mając na uwadze argumentację jak powyżej, prosimy o odpowiedź czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kary umownej za niedostarczenie w terminie zamówionej partii towaru pozbawionej wad, braków lub niezgodności z umową, poprzez wprowadzenie kary w wysokości 0,5% wartości części towaru podlegającego wymianie lub uzupełnieniu, za każdy rozpoczęty dzień zwłoki?

**Odpowiedź:**

**Nie, tak jak w projekcie umowy.**

**Pytanie nr 21**

**Do §10 ust. 1 pkt 2 lit. d) wzoru umowy:**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego zaproponowanej kary umownej poprzez obniżenie jej wymiaru do wysokości 50,00 zł za każde stwierdzone uchybienie?

**Odpowiedź:**

**Zamawiający odmawia dokonania zmiany.**

**Pytanie nr 22**

**Do §13 ust. 2 lit. e) wzoru umowy:**

Prosimy o modyfikację treści §13 ust. 2 lit. e), poprzez skonkretyzowanie granicznych wartości dla poszczególnych pozycji asortymentowych, jakie Zamawiający zamierza zrealizować, np. poprzez podanie, że zmiany ilości produktów określonych w formularzu asortymentowo-cenowym mogą ulec zmniejszeniu lub zwiększeniu w granicach +/- 20%, przy czym przez takie sformułowanie Zamawiający będzie rozumiał możliwość zamówienia o 20% mniejszych lub o 20% większych ilości, każdego z zamówionych asortymentów. Aktualna treść §13 ust. 2 lit. e) jest na tyle ogólna i nieprecyzyjna, że na jej podstawie wykonawcy nie są w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia w zakresie poszczególnych pozycji asortymentowych oraz nie są w stanie dokonać prawidłowej kalkulacji cen na potrzeby składanej oferty.

Po pierwsze, na podstawie art. 433 pkt 4 w zw. art. 99 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. PZP, powyższe zapisy należy uznać za postanowienia abuzywne, w sposób rażąco naruszające równowagę stron, dające Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia, w szczególności poprzez każdorazowe dowolne ograniczenia wielkości zamówienia w zakresie poszczególnych pozycji asortymentowych. Skoro bowiem, treść art. 433 pkt 4 mówi wprost, że „projektowane postanowienia umowy nie mogą przewidywać możliwości ograniczenia zakresu zamówienia przez Zamawiającego bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron”, to Zamawiający jest zobowiązany do określenia tych minimalnych wartości w opisie przedmiotu zamówienia.

Po drugie, zamawiający przyznając sobie uprawnienie do zamawiania ilości większych niż określone w opisie przedmiotu zamówienia, zastrzega sobie de facto prawo opcji. Zgodnie z art. 441 ust. 1 oraz ust. 2 PZP, aby skutecznie zastrzec prawo opcji, Zamawiający zobowiązany jest opisać je w postaci zrozumiałych, precyzyjnych i jednoznacznych zapisów oraz spełnić łącznie trzy przesłanki: określić rodzaj i maksymalną wielkość opcji oraz okoliczności skorzystania z niej, a przy tym nie może za pomocą opcji doprowadzić do modyfikacji ogólnego charakteru umowy. Spośród tych warunków, Zamawiający zaniedbał obowiązek ustalenia górnej granicy wprowadzonego prawa opcji, pozostawiając sobie pełną dowolność. Biorąc pod uwagę art. 441 ust. 2 PZP, nawet jeśli Zamawiający, w trakcie realizacji umowy przetargowej, podejmie próbę skorzystania z tak dalece niedookreślonego i nieprawidłowo skonstruowanego prawa opcji, to taka czynność, jako dokonana z naruszeniem art. 441 ust. 1, podlegała będzie unieważnieniu.

**Odpowiedź:**

**Tak, jak w projekcie umowy.**

**Pytanie nr 22a**

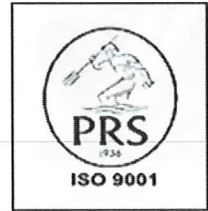
**Dotyczy § 10 ust. 2a) umowy.**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na poniższą modyfikację:



**Wojewódzki Szpital Zespolony w Kielcach**

ul. Grunwaldzka 45  
25-736 Kielce  
tel. 41/36-71-301  
fax. 41/34-50-623  
[szpital@wszkielce.pl](mailto:szpital@wszkielce.pl)  
[www.wszkielce.pl](http://www.wszkielce.pl)



„2) Wykonawca zapłaci kary umowne Zamawiającemu:

- a) za odstąpienie od umowy przez którąkolwiek ze Stron z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy – w wysokości 10% niezrealizowanego wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 6 ust. 1”

**Odpowiedź:**

**Nie, tak jak w projekcie umowy.**

**Pytanie nr 23**

Dotyczy pakietu nr 70 poz. 1. W związku z faktem, że od 1 stycznia 2022 produkt firmy Eli Lilly Olumiant (baricytinib) 2mg tab.powl 35 szt. został objęty finansowaniem w ramach programu lekowego B.33 (LECZENIE AKTYWNEJ POSTACI REUMATOIDALNEGO ZAPALENIA STAWÓW I MŁODZIEŃCZEGO IDIOPATYCZNEGO ZAPALENIA STAWÓW (ICD-10: M05, M06, M08)) zwracamy się z pytaniem czy zamawiający dopuszcza możliwość uwzględnienia dodatkowo w postępowaniu zamiennego wykorzystania dawki 4 mg jak i 2 mg wg potrzeb zamawiającego. Cena obu preparatów na liście refundacyjnej jest taka sama. (Obwieszczenie Ministra Zdrowia z dnia 20 grudnia 2021 r. w sprawie wykazu refundowanych leków, środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego oraz wyrobów medycznych na 1 stycznia 2022 r.)

**Odpowiedź:**

**Zamawiający nie dopuszcza.**

DYREKTOR  
Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego  
w Kielcach  
*Bartosz Stemplewski*

KIEROWNIK  
Działu Zamówień Publicznych  
*mgr Sebastian Szaniawski*

Dział Zamówień Publicznych  
*Anna Łęcka-Dobrowolska*  
INSPEKTOR