



Kielce 11.06.2024 r.

EZ/110/2024/AŁD

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym na podstawie art. 275 pkt.1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz.U. z 2023 r. poz. 1605 ze zm.) pn. „Sukcesywne dostawy leków refundowanych stosowanych w Programach Lekowych do Apteki Szpitalnej Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego w Kielcach”.

**WYJAŚNIENIA TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA  
ZMIANA TREŚCI SWZ  
NOWE TREMINY SKŁADANIA I OTWARCIA OFERT**

Zamawiający działając na podstawie art. 284 ust. 6 w powiązaniu z art. 286 ust 1 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**

**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:**

Klauzula waloryzacyjna została wprowadzona w celu eliminacji ryzyk związanych ze zmianą wysokości wynagrodzenia ze względu na czynniki rynkowe niezależne od stron.

**PYTANIE NR 2**

**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:**

Zamawiający odmawia dokonania zmiany.

**PYTANIE NR 3**

**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:**

Zamawiający odmawia dokonania zmiany.

**PYTANIE NR 4**

**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 umowna zastrzeżona na wypadek opóźnienia w realizacji zamówienia była wyłącznie proporcjonalna do wartości części zamówienia zrealizowanej z opóźnieniem - bez sztywnej kary, tj. 100,00 zł i wynosiła np. 0,5% wartości tej części za każdy rozpoczęty dzień zwłoki? Wskazujemy przy tym, że wysokość ww. kary umownej możliwej do naliczenia przez Zamawiającego (100,00 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. 353<sup>1</sup> 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:**

Zamawiający odmawia dokonania zmiany.

#### **PYTANIE NR 5**

**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:**

Zamawiający odmawia dokonania zmiany.

#### **PYTANIE NR 6**

**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 7**

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

Prosimy o modyfikację §13 ust. 2 lit. e) oraz lit. f) 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 §13 ust. 2 lit. e) oraz lit. f) 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.**

**ODPOWIEDŹ:**

Zamawiający modyfikuje treść §13 *Zmiany umowy*, nadając mu nowe brzmienie tj.:



1. Strony dopuszczają możliwość zmian umowy w następującym zakresie:
  - a) zmiany osób odpowiedzialnych za realizację umowy wskazanych w § 3 ust. 11,
  - b) zmiany danych wskazanych w komparcji umowy lub numeru konta do spełnienia świadczeń z umowy,
  - c) zmiany przywoływanych w przedmiotowej umowie oraz SWZ ustaw i rozporządzeń (zmiany przepisów bądź wymogów szczególnych dotyczących przedmiotu zamówienia),
  - d) w przypadkach określonych w art. 455 ust. 2 u.p.z.p.
  - e) zmiany podwykonawców na zasadach określonych w umowie.
2. Zmiany sposobu wykonania przedmiotu zamówienia (modyfikacja zakresu świadczenia):
  - a) zmiany leku/preparatu na inny równoważny lek/preparat w razie:
    - czasowej niedostępności leku/preparatu objętego przedmiotem zamówienia z przyczyn niezależnych od Wykonawcy; w takim przypadku Wykonawca zobowiązuje się niezwłocznie powiadomić Zamawiającego w postaci elektronicznej na adres e-mail: [apteka@wszkielce.pl](mailto:apteka@wszkielce.pl) o czasowej niedostępności leku/preparatu i jej przyczynach, a Strony dopuszczają produkt zamienny na okres czasowej niedostępności leku/preparatu objętego przedmiotem zamówienia pod warunkiem, że będzie on spełniał wszystkie parametry opisane przez Kupującego,
    - zmiany leku/preparatu objętego przedmiotem zamówienia w przypadku udokumentowanego, trwałego zaprzestania jego wytwarzania lub wygaśnięcia świadectwa jego rejestracji, dopuszczając produkt zamienny pod warunkiem, że będzie on spełniał wszystkie parametry opisane przez Kupującego, w przypadku nie posiadania przez Wykonawcę koncesji na dystrybucję leku zamiennego nastąpi rozwiązanie umowy za porozumieniem stron bez naliczania kar umownych,
  - b) zmiany dawki lub formy podawania leku/preparatu w przypadku:
    - wprowadzenia do obrotu, w trakcie obowiązywania umowy, leku/preparatu w nowej dawce lub formie podawania lub
    - gdy ze względu na uwarunkowania medyczne hospitalizowanych pacjentów zmiana taka będzie konieczna;
  - c) zmiany w zakresie: numeru katalogowego lub nazwy produktu przy zachowaniu jego parametrów i wielkości jednostkowej dawki - w przypadku wprowadzenia tego rodzaju zmian przez producenta;
  - d) zmiany terminu obowiązywania umowy o którym mowa w § 2,
3. Zmiany, o których mowa w ust. 2 lit. a)–d) nie mogą skutkować zwiększeniem wysokości cen jednostkowych lub wartości całej umowy oraz muszą być zgodne z zasadami refundacji dla danego programu lekowego określonego w aktualnym na dzień składania ofert Obwieszczeniem Ministra Zdrowia w sprawie wykazu refundowanych leków, środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego oraz wyrobów medycznych.
4. Zmiany wysokości należnego wynagrodzenia w odniesieniu do zobowiązań niezrealizowanych w przypadku:
  - a) w związku z właściwymi przepisami ustawy z dnia 12 maja 2011 r. o refundacji leków, środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego oraz wyrobów wraz z właściwymi aktami wykonawczymi,
  - b) w przypadku ustawowej zmiany obowiązujących stawek podatku VAT w odniesieniu do asortymentu objętego umową,
    - jeżeli zmiany te będą miały wpływ na koszty wykonania umowy i Wykonawca w sposób obiektywny udowodni ich wielkość.
5. Zmiany umowy wymagają uprzedniej (tj. przed ich dokonaniem) pisemnej zgody Zamawiającego i dokonywane będą w formie pisemnej (aneksu) pod rygorem nieważności, za wyjątkiem zmian, o których mowa w ust. 1 lit. a), b), c).

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



## NOWE TERMINY SKŁADANIA I OTWRACIA OFERT

W celu wypełnienia dyspozycji z art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity.: Dz. U. z 2023 r. poz. 1605 ze zm.), Zamawiający przesuwając termin składania i otwarcia ofert w przedmiotowym postępowaniu.

### NOWE TERMINY:

Składanie ofert 19.06.2024 r. do godz. 09:00

Otwarcie ofert: 19.06.2024 r. godz. 09:30

Termin związania ofertą wynosi 30 dni. W związku ze zmianą terminu składania i otwarcia ofert zmienia się termin związania ofertą i będzie obowiązywał do dnia 18.07.2024 r.

Komunikacja Zamawiającego z Wykonawcami w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego odbywa się przy użyciu Platformy e-Zamówienia, która jest dostępna pod adresem <https://ezamowienia.gov.pl> za pośrednictwem „Formularzy do komunikacji”, lub za pomocą poczty elektronicznej na adres e-mail [anna.dobrowolska@wszkielce.pl](mailto:anna.dobrowolska@wszkielce.pl)

KIEROWNIK  
Działu Zamówień Publicznych

*mgr Sebastian Szaniawski*

DYREKTOR  
Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego  
w Kielcach  
*Bartosz Stemplewski*

Dział Zamówień Publicznych  
*Anna Łęcka-Dobrowolska*  
INSPEKTOR