



Szpital Kliniczny
Ministerstwa Spraw Wewnętrznych i Administracji
z Warmińsko-Mazurskim Centrum Onkologii
w Olsztynie



ZPZ – 2353-1270/24

Olsztyn, dnia 13.03.2024 r.

**Do wszystkich
uczestników postępowania**

ZPZ-03/01/24: Przetarg nieograniczony pn. „Dostawa leków onkologicznych i innych produktów leczniczych

CZĘŚĆ 2

W związku z zapytaniami uczestników postępowania na dostawę leków onkologicznych i innych produktów leczniczych, Zamawiający działając na podstawie art. 135 ust. 2 Ustawy Prawo zamówień publicznych, wyjaśnia/zmienia Specyfikację Warunków Zamówienia w następujący sposób:

Pytanie nr 32

Zamawiający w § 4 ust. 2 wzoru umowy zastrzegł, iż Wykonawca zobowiązany jest do wykonywania dostaw na „na cito” będą realizowane do godziny 10.00 dnia następnego po dniu przesłania do Wykonawcy zamówienia Apteki Szpitalnej.”

Zgodnie z obowiązującymi wewnętrznymi procedurami u Wykonawcy, minimalny czas dostawy „na cito” wynosi 12 godzin od poniedziałku do piątku, w związku z tym, czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu dostawy „na cito” do 12 godzin od poniedziałku do piątku od momentu złożenia zamówienia? Prośbę swą motywujemy tym, iż produkt leczniczy znajdujący się w pakiecie nr 10 nie jest lekiem na ratunek życia.

Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę na wydłużenie terminu dostawy „na cito” do 12 godzin od poniedziałku do piątku od momentu złożenia zamówienia w pakiecie nr 10. Patrz: zmodyfikowany wzór umowy.

Pytanie nr 33

„Dostawy będą realizowane w terminie 2 dni roboczych (od godz. 7.00 do godz. 12.00) od dnia złożenia zamówienia.”

W nawiązaniu do powyższego czy Zamawiający wyrazi zgodę na o wydłużenie godzin dostaw do 14:00 z powodów logistycznych dla pakietu nr 10 co jest zgodne z godzinami pracy Apteki szpitalnej (7.00 – 14.00)?

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ w tym zakresie

Pytanie nr 34

Czy Zamawiający wyraża zgodę, aby § 5 ust. 7,9 umowy przyjął następujące brzmienie:

„7. W przypadku zmiany ceny urzędowej bądź zmiany zasad refundacji produktu objętego niniejszą umową wynikających ze zmiany przepisów prawa lub rozstrzygnięć właściwych organów administracji publicznej cena jednostkowa produktu ulega zmianie proporcjonalnie do zmiany ceny urzędowej lub limitu refundacji począwszy od dnia wejścia w życie aktu prawnego zmieniającego cenę urzędową lub limit refundacji. W tym przypadku strony zobowiązane są do zawarcia stosownego aneksu do umowy w terminie 14 dni od obniżenia limity finansowania przedmiotu umowy. Brak obopólnej zgody na podpisanie aneksu może stanowić podstawę do rozwiązania umowy za porozumieniem Stron, co nie będzie jednoznaczne z niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem umowy przez Wykonawcę. Zmiana ceny produktu objętego niniejszą umową, w przypadku obniżenia ceny urzędowej, nie powoduje proporcjonalnej zmiany ceny jednostkowej produktu, gdy cena jednostkowa produktu w ramach niniejszej umowy jest niższa niż cena urzędowa po dokonanej zmianie.

9. Zakup produktu przez Zamawiającego od Wykonawcy po cenie niższej niż określona w umowie stanowi zmianę umowy i wymaga sporządzenia aneksu do umowy.”

Uzasadnienie

Zgodnie z art. 432 PZP, "Umowa wymaga, pod rygorem nieważności, zachowania formy pisemnej, chyba że przepisy odrębne wymagają formy szczególnej." Powyższe oznaczają, że wszelkie zmiany do jej treści powinny przyjąć formę pisemną, co jest zgodne z § 14 projektu umowy. Jednocześnie, w umowie zawarte zostały zapisy, które budzą wątpliwość, co do formuły wprowadzania zmian do umowy. O ile jest to zrozumiałe w odniesieniu do zmiany cen urzędowych danego produktu leczniczego, o tyle trudno zastosować tego typu automatyzm w przypadku zmiany ceny, które może być wynikiem innych zmian na listach refundacyjnych NFZ. Zmiana limitu finansowania, grup limitowych, sposobu finansowania, która może mieć wpływ na ostateczną cenę, każdorazowo powinna zostać poprzedzona odpowiednim aneksem do umowy. Dodatkowo, Wykonawca nie może być zobowiązany do podpisania aneksu, zmieniającego cenę, na której wysokość nie miał wpływu. W takim wypadku, zgodnie z zasadą swobody umów (art. 353 (1) KC), która obowiązuje również w odniesieniu do umów w sprawie zamówienia publicznego, powinna istnieć możliwość rozwiązania umowy za porozumieniem Stron bez negatywnych konsekwencji dla Wykonawcy.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 35

“Wykonawca zobowiązuje się, iż nie wstrzyma dostaw produktów będących przedmiotem niniejszej umowy w przypadku nieterminowego regulowania należności za dostarczony towar.”

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o modyfikację powyższego zapisu na:

"Opóźnienia w płatnościach przez Zamawiającego nie przekraczające 60 dni po terminie płatności określonym na fakturach nie spowodują zaprzestania realizacji przedmiotu umowy przez wykonawcę.”

Uzasadnienie:

Zaproponowane przez Zamawiającego postanowienie umowne skutkuje obowiązkiem wykonywania umowy przez Wykonawcę w przypadku niewykonywania obowiązku zapłaty przez

Zamawiającego. Co więcej konstrukcja obecnego postanowienia z § 6 ust 4 nie wskazuje na żadne ograniczenia czasowe, co oznacza, iż przy opóźnieniu w płatnościach po stronie Zamawiającego, niezależnie od ich wysokości oraz terminu opóźnienia płatności, Wykonawca ma obowiązek nieprzerwanego wykonywania umowy.

Tak ukształtowane postanowienie należy uznać za sprzeczne z art. 552 Kodeksu Cywilnego poprzez ograniczenie prawa Wykonawcy do powstrzymania się z realizacją dostaw w przypadku,

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 36

Mając na uwadze to, że zdaniem Krajowej Izby Odwoławczej: [...] Przejawem naruszenia uczciwej konkurencji jest nie tylko opisanie przedmiotu zamówienia z użyciem oznaczeń wskazujących na konkretnego producenta lub konkretny produkt albo z użyciem parametrów wskazujących na konkretnego dostawcę, wyrób, ale także określenie na tyle rygorystycznych wymagań co do przedmiotu zamówienia, które nawet w sposób pośredni mogą prowadzić do ograniczenia uczciwej konkurencji pomiędzy wykonawcami. [...]

Na rynku polskim dostępne są dwa produkty o nazwie międzynarodowej metyloprednisolon podawane dożylnie.

Meprelon dostępny jest w 4 dawkach iniekcyjnych: 16mg, 32mg, 250mg, 1000mg (dawka 1000mg jest refundowana od 2012 roku i stanowi podstawę limitu w grupie) oraz w trzech formach tabletkowych: 4mg, 8mg i 16mg (wszystkie tabletki są refundowane od 2012 roku i stanowią podstawę limitu w grupie).

W załączeniu również Decyzja skracająca okres ważności pozwolenia nr R3116 na dopuszczenie do obrotu produktu Solu-Medrol, Metyloprednisolonum, 250mg z dnia 09.08.2023r.

Czy Zamawiający, zgodnie z obowiązkiem wynikającym z Ustawy PZP odnoszącym się do przygotowania i przeprowadzenia postępowania na zasadzie uczciwej konkurencji, obiektywizmu i bezstronności osób tworzących opis przedmiotu zamówienia, a nade wszystko zasady efektywności (przystąpienie do postępowania większej liczby Oferentów i zwiększenie konkurencyjności, nie naruszając dyscypliny finansów publicznych (pozytywnie przełoży się na wydatki lekowe Zamawiającego) i w zgodzie do orzecznictwa:

1. Zamawiający w pakiecie nr 63 pozycja 1 dopuści w pakiecie Metyloprednisolone – Meprelon 1000mg?
2. Zamawiający w pakiecie nr 63 pozycja 3 dopuści w pakiecie Metyloprednisolone – Meprelon 250mg ?
3. Zamawiający w pakiecie nr 63 pozycja 4 dopuści w pakiecie Metyloprednisolone – Meprelon 40mg i przeliczenie ilości zgodnie z SWZ?

POPRAWKA LITERÓWKI w pozycji numer 3:

Winno być Meprelon 32mg, a nie omyłkowo wpisana dawka 40mg.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na dopuszczenie:

1. w pakiecie nr 63 pozycja 1 Metyloprednisolone – Meprelon 1000mg
2. w pakiecie nr 63 pozycja 3 Metyloprednisolone – Meprelon 250mg
3. w pakiecie nr 63 pozycja 4 dopuści Metyloprednisolone – Meprelon 32mg i przeliczenie ilości zgodnie z SWZ.

Patrz zmodyfikowany formularz cenowy.

Pytanie nr 37

Pakiet nr 12 poz.1 Arsenii trioxidum 2mg/ml x 10 amp. a 6ml – czy Zamawiający wyrazi zgodę na wycenę preparatu x 10 fiolek?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na dopuszczenie wyceny preparatu x 10 fiolek. Patrz zmodyfikowany formularz cenowy.

Pytanie nr 38

Pakiet 19 poz.1 Arsenii trioxidum 10 mg/10ml *10 amp. – czy Zamawiający wyrazi zgodę na wycenę preparatu x 10 fiolek?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na dopuszczenie wyceny preparatu x 10 fiolek. Patrz zmodyfikowany formularz cenowy.

Pytanie nr 39

Pakiet 38 poz.1 Lomustine 0,04g x 10 kaps – Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wycenę preparatu x 20 kapsułek w ilości 15 opakowań?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na dopuszczenie wyceny preparatu x 20 kapsułek w ilości 15 opakowań. Patrz zmodyfikowany formularz cenowy.

Pytanie nr 40

Pakiet 52 poz.4 Dalteparin sodium 12500 j. m./0,5 ml x 10 ampstrz. – czy Zamawiający wyrazi zgodę na wycenę preparatu x 5 amp.-strz. w ilości 10opakowań?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na dopuszczenie wyceny preparatu x 5 amp.-strz. w ilości 10 opakowań w pakiecie nr 52 poz. 4. Patrz zmodyfikowany formularz cenowy.

Pytanie nr 41

Pakiet 52 poz.5 Dalteparin sodium 15000 j. m./0,6 ml x 10 ampstrz. – czy Zamawiający wyrazi zgodę na wycenę preparatu x 5 amp.-strz. w ilości 10opakowań?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na dopuszczenie wyceny preparatu x 5 amp.-strz. w ilości 10 opakowań w pakiecie nr 52 poz. 5. Patrz zmodyfikowany formularz cenowy.

Pytanie nr 42

Pakiet 57 poz.1 Vinorelbinum inj. 0,01g/1 ml i poz.2 Vinorelbinum inj. 0,05g/5 ml – czy Zamawiający wyrazi zgodę na wycenę preparatów w fiolkach?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na dopuszczenie wyceny preparatów w fiolkach w pakiecie nr 57 poz. 1. Patrz zmodyfikowany formularz cenowy.

Pytanie nr 43

Czy w Część nr 86 poz.1 i 2 Zamawiający wymaga, aby zaoferowany produkt posiadał w opakowaniu rozpuszczalnik. Biorąc pod uwagę specyfikę produktu i konieczność szybkiego podania leku, dostępność rozpuszczalnika w jednym opakowaniu z proszkiem ogranicza ryzyko

związane ze zwłoką w podaniu co w bezpośredni sposób przekłada się na bezpieczeństwo pacjenta.

Odpowiedź: Zamawiający nie wymaga ale dopuszcza.

Pytanie nr 44

Czy w Część nr 86 poz. 1 i 2 Zamawiający wymaga, aby wszystkie dawki o tej samej postaci w zakresie jednej substancji czynnej pochodziły od jednego producenta?

Odpowiedź: Zamawiający wymaga aby w celu zachowania bezpieczeństwa farmakoterapii różne dawki tego samego produktu leczniczego zawarte w Pakiecie pochodziły od tego samego producenta; dotyczy tej samej postaci leku.

Pytanie nr 45

Pytanie do wzoru umowy

Do §2 ust. 4 oraz §12 ust. 1 pkt 2 wzoru umowy: Prosimy o informację, czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy oraz braku możliwości dostarczenia zamiennika leku 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?

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy w tym zakresie.

Pytanie nr 46

Pytanie do wzoru umowy

Do §3 ust. 1-3 wzoru umowy. Prosimy o modyfikację §3 ust. 1-3 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 §3 ust. 1-3 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. 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 §3 ust. 3 nadając mu brzmienie:

„Zamawiający uprawniony jest do zamówienia większej lub mniejszej ilości produktów określonych w Formularzu cenowym (załącznik nr 2) w ujęciu asortymentowym jak i ilościowym w obrębie danego pakietu. **Zmiany ilości produktów określonych w formularzu cenowym mogą ulec zmniejszeniu lub zwiększeniu w granicach +/- 40%.** Zamówienie przez Zamawiającego większej lub mniejszej ilości produktów określonych w załączniku nr 2 w ujęciu asortymentowym lub ilościowym w obrębie danego pakietu, nie powodujące zwiększenia łącznej wartości brutto danego pakietu, nie stanowi zmiany warunków umowy i nie wymaga sporządzenia aneksu do umowy.”

Patrz zmodyfikowany wzór umowy.

Pytanie nr 47

Pytanie do wzoru umowy

Do §5 ust. 11 pkt 6 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na podniesienie maksymalnego poziomu wartości zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza do łącznie 15% w stosunku do wartości całkowitego wynagrodzenia brutto określonego w §5 ust. 2 wzoru umowy?

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy w tym zakresie.

Pytanie nr 48

Pytanie do wzoru umowy

Do §5 ust. 11 pkt 5 wzoru umowy Prosimy o wykreślenie wymogów dotyczących dołączenia do wniosku o waloryzację wynagrodzenia szczegółowej kalkulacji wzrostu kosztów składników wykonania przedmiotu zamówienia. Jak 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). Obowiązek dołączenia do wniosku szczegółowej kalkulacji wzrostu kosztów składników wykonania przedmiotu

zamówienia dubluje warunki waloryzacji oraz de facto nakazuje potwierdzać dokumentami obiektywny wskaźnik zmiany cen publikowany przez Prezesa GUS.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy w tym zakresie.

Pytanie nr 49

Pytanie do wzoru umowy

Do §5 ust. 11 wzoru umowy. Prosimy o dodanie zastrzeżenia, aby w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o postanowienia §5 ust. 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: Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy w tym zakresie.

Pytanie nr 50

Pytanie do wzoru umowy

Do §7 ust. 1 pkt 2 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wymiaru kary umownej zastrzeżonej w §7 ust. 1 pkt 2 w ten sposób, aby wynosiła ona 0,5% wartości brutto niedostarczonego zamówienia za każdy dzień zwłoki?

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy w tym zakresie.

Pytanie nr 51

Pytanie do wzoru umowy

Dotyczy pakietu nr 72 poz. 12. Czy Zamawiający dopuści wycenę leku Oxytocin 5 j.m./ 1 ml w opakowaniu po 10 szt. w ilości 1 opakowania w celu zaoferowania oferty korzystniejszej cenowo?

Odpowiedź: Zamawiający dopuści wycenę leku Oxytocin 5 j.m./ 1 ml w opakowaniu po 10 szt. w ilości 1 opakowania

Pytanie nr 52

Pytanie do wzoru umowy

dotyczy pakietu nr 56. Czy Zamawiający miał na myśli lek Idarucyzumab 5g roztwór do infuzji w opakowaniu w opakowaniu x 2 fiołki - 3 opakowania?

Odpowiedź: Tak, zamawiający potwierdza, lek Idarucyzumab 5g roztwór do infuzji w opakowaniu x 2 fiołki - 3 opakowania. Patrz zmodyfikowany formularz cenowy.

Pytanie nr 53

Uprzejmie proszę o doprecyzowanie zapisów SWZ poprzez udzielenie wyjaśnień, czy Zamawiający w Pakiecie nr 1: Albumina ludzka o stęż. 200g/l otrzymana z osocza ludzkiego; gotowy roztwór do infuzji, obj. 100ml i 50 ml dopuszcza produkt w opakowaniu typu worek?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę na dopuszczenie w Pakiecie nr 1: Albumina ludzka o stęż. 200g/l otrzymana z osocza ludzkiego; gotowy roztwór do infuzji, obj. 100ml i 50 ml produkt w opakowaniu typu worek. Patrz zmodyfikowany formularz cenowy.

Pytanie nr 54

Jednocześnie zwracam się z wnioskiem o wydłużenie godzin dostawy dla Pakietu 1 do 14:00. Informuję, że dostawy do godziny 12:00 są dostawami niestandardowymi, dodatkowo płatnymi, co niekorzystnie wpływa na wartość oferty, zawyżając sztucznie jej cenę i faworyzuje lokalnych dostawców.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 55

PAKIET 44 pozycja 2. Czy Zamawiający dopuści żel do cewnikowania o pojemności 11 ml?

Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę.

DYREKTOR
SK MSWiA z W-MCO w Olsztynie
Krystyna Futyma
(podpis na oryginalne)