

Mrągowo, dnia 29.11.2022r.

NZ-6/22

### Uczestnicy postępowania

Dotyczy zamówienia pn.: „Dostawa leków”.

Na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019r., poz. 2019, z późn. zm.), Zamawiający udziela odpowiedzi na pytania zadane przez uczestników postępowania:

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 ?

**Odp. Zamawiający informuje, że w przypadku, jeżeli określony w formularzu cenowym lek nie jest już produkowany lub jest tymczasowy brak produkcji, a nie ma innego leku równoważnego, którym można by go zastąpić, należy wycenić lek podając ostatnią cenę sprzedaży oraz umieścić adnotację pod ofertą (Pakiety), że lek nie jest już produkowany lub jest tymczasowy brak produkcji, a lek równoważny nie jest dostępny.**

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

**Odp. Zamawiający dopuszcza wycenę produktów dostępnych na jednorazowe zezwolenie MZ wyłącznie w przypadku gdy nie jest dostępny na polskim rynku inny produkt.**

3. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie z pakietu 1 poz. 40? Produkcja leku została zakończona.

**Odp. Zgodnie z odpowiedzią na pytanie nr 1.**

4. Czy Zamawiający w pakiecie 3 poz. 11 wyrazi zgodę na wycenę leku Nystatin 100 000 IU/ml 5g / 24ml w ilości 50 opakowań?

**Odp. TAK, Zamawiający wyraża zgodę.**

5. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie z pakietu 9 poz. 8? Lek wycofany.

**Odp. Zgodnie z odpowiedzią na pytanie nr 1.**

6. Czy Zamawiający w pakiecie 9 poz. 44 miał na myśli tabletki dojelitowe?

**Odp. Zamawiający dopuszcza w pakiecie 9 poz. 44 miał na myśli tabletki dojelitowe.**

7. Czy Zamawiający w pakiecie 9 poz. 114 miał na myśli tabl. o przedł / zmod. uwalnianiu?

**Odp. Zamawiający dopuszcza w pakiecie 9 poz. 114 miał tabl. o przedł. / zmod. uwalnianiu.**

8. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie z pakietu 9 poz. 159? Produkcja leku została zakończona.

**Odp. Zgodnie z odpowiedzią na pytanie nr 1.**

9. Czy Zamawiający wymaga, aby leki w pakiecie 5 poz.1 i 2 pochodziły od jednego producenta?

**Odp. ZGODNIE Z SWZ.**

10. Czy Zamawiający w pakiecie 10 poz. 9 wyrazi zgodę na wycenę preparatu dostępnego Calcium Gluconate Hameln, 95mg/ml; 10ml, roztw.do wstrz, 10amp w ilości 3 opak?

**Odp. Zamawiający dopuszcza powyższe.**

11. Czy Zamawiający w pakiecie 10 poz. 48 dopuści wycenę Terlipressini acetat EVER Pharma, 0,2mg/ml; 5ml, rozt.d/wst, 5fiol w ilości 28 opak?

**Odp. Zamawiający dopuszcza powyższe.**

12. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie z pakietu nr 10 poz. 49 ze względu na ograniczoną dostępność leku?

**Odp. Zgodnie z odpowiedzią na pytanie nr 1.**

13. Czy Zamawiający w pakiecie 11 poz. 27 wyrazi zgodę na wycenę prep. o nazwie Skincabin 120 ml w ilości 7 opakowań? Jedyny dostępny obecnie na rynku. Składniki: benzoesan benzylu (10%), płynna parafina. Pojemność butelki: 120 ml.

**Odp. Zamawiający wyraża zgodę na powyższe.**

14. Czy Zamawiający w pakiecie 11 poz. 33 wyrazi zgodę na wycenę syropu o pojemności 120 ml w ilości 10 opak? Nie ma aktualnie już na rynku dostępnego syropu 150 ml w dawce 15mg/5ml.

**Odp. Zamawiający wyraża zgodę na powyższe.**

15. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie z pakietu 11 poz. 49? Produkcja leku została zakończona.

**Odp. Zgodnie z odpowiedzią na pytanie nr 1.**

16. Czy Zamawiający w pakiecie 11 poz. 56 wyrazi zgodę na wycenę leku w postaci aerozolu 10ml w ilości 24 opak? Oxymetazolin 0,025% dostępny już tylko w tej wersji opakowania.

**Odp. Zamawiający wyraża zgodę na powyższe.**

17. Czy Zamawiający w związku z problemami z dostępnością wydzieli lub wykreśli z pakietu 10 poz. 7?

**Odp. Zgodnie z odpowiedzią na pytanie nr 1.**

18. pakiet 11, poz. 42. Czy Zamawiający dopuści zaoferowanie glukozy 75 g - będącej dietetycznym środkiem spożywczym specjalnego przeznaczenia medycznego do postępowania dietetycznego w celu wykonania krzywej cukrowej? Surowiec stosowany do produkcji jest surowcem farmaceutycznym. Nie zawiera substancji barwiących ani innych dodatków, które wpływają na wchłanianie i metabolizm glukozy.

**Odp. TAK, Zamawiający dopuszcza powyższe.**

19. pakiet 11, poz. 42. Czy Zamawiający dopuści zaoferowanie glukozy 75 g o smaku cytrynowym - będącej dietetycznym środkiem spożywczym specjalnego przeznaczenia medycznego do postępowania dietetycznego w celu wykonania krzywej cukrowej? Surowiec stosowany do produkcji jest surowcem farmaceutycznym. Nie zawiera substancji barwiących ani innych dodatków, które wpływają na wchłanianie i metabolizm glukozy. Oferowany preparat, ze względu na walory smakowe zmniejsza uczucie nudności, znacznie ułatwiając wykonanie testu.

**Odp. TAK, Zamawiający dopuszcza powyższe.**

20. pakiet 11, poz. 15. Czy Zamawiający dopuści zaoferowanie produktu o składzie: Aqua, Zinc Oxide, Paraffinum Liquidum, Dicocoyl Pentaerythrityl Distearyl Citrate, Sorbitan Sesquioleate, Cera Alba, Aluminum Stearates, Lanolin, Glycerin, Magnesium Sulfate, Paraffin, C10-C18 Triglyceride, Stearic Acid, Cera Microcrystallina, Benzyl Alcohol, Potassium Sorbate, Sodium Benzoate, Citric Acid, Lavandula Angustifolia, Oil, Limonene, Linalool, BHA?

**Odp. TAK, Zamawiający dopuszcza powyższe.**

21. zadanie nr 8. Poz. 12 Czy Zamawiający wymaga zaoferowania 3 fiolek czy 3 opakowań konfekcjonowanych x 5 amp ? Na rynku dostępne są tylko opakowania x 5 amp.

**Odp. Zamawiający wymaga 3 opakowań konfekcjonowanych x 5 amp.**

22. zadanie nr 8. Poz. 24. Proszę o podanie ilości tabletek w opakowaniu wymaganych przez Zamawiającego.

**Odp. Zamawiający wymaga 15 op. po 30 TABLETEK. Dopuszcza się również opakowania posiadające inną ilość sztuk (tabletek, ampułek, kilogramów, itp.), niż zamieszczona w SWZ z odpowiednim przeliczeniem ilości opakowań zgodnie z zapisami Działu III. pkt 7 SWZ.**

23. Pakiet 2 poz. 7 i 8. Czy Zamawiający dopuści lek w opakowaniu fiołka?

**Odp. TAK.**

24. Pakiet 12 poz. 9. Czy Zamawiający dopuści lek w opakowaniu z polietylenu?

**Odp. TAK.**

25. Pakiet 2 poz. 1, 2, 3. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie produktu równoważnego pod względem zastosowania klinicznego, w postaci gotowego roztworu do infuzji (RTU) w opakowaniu stojącym z różnej wielkości jałowymi portami, zgodnego z zaleceniami i wymogami prowadzenia bezpiecznej farmakoterapii zawartymi w Rezolucji Rady Europy CM/ResAP(2011)1, odpowiednio w poz. 1 - 250 mg / 50 ml, poz. 2 - 500 mg / 100 ml, poz. 3 - 1000 mg / 200 ml?

**Odp. TAK, Zamawiający wyraża zgodę.**

26. Do §1 ust. 1.1 wzoru umowy: Prosimy o modyfikację treści §1 ust. 1.1, 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. Aktualne postanowienia §1 ust. 1.1 wzoru umowy są na tyle ogólne i nieprecyzyjne, że na ich podstawie wykonawcy nie są w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia w zakresie jego poszczególnych pozycji asortymentowych, a tym samym nie są w stanie dokonać prawidłowej kalkulacji cen na potrzeby składanej oferty. Po pierwsze, wyjaśnić należy, że na podstawie art. 433 pkt 4 w zw. art. 99 ust. 1

ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (PZP) powyższy zapis należy uznać jako postanowienie abuzywne, w sposób rażąco naruszające równowagę stron i dając Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia, w szczególności poprzez każdorazowe dowolne ograniczenia wielkości zamówienia w zakresie poszczególnych pozycji asortymentowych. Skoro bowiem, treść przywołanego 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 sporządzonym przez siebie opisie przedmiotu zamówienia. Po drugie, zamawiający przyznając sobie uprawnienie do zamawiania ilości większych niż określone w opisie przedmiotu zamówienia, a następnie w umowie przetargowej, bez względu na zastosowane nazewnictwo, zastrzega sobie de facto prawo opcji. Zgodnie z regulacją art. 441 ust. 1 oraz ust. 2 PZP, aby skutecznie zastrzec prawo opcji, Zamawiający bezwzględnie zobowiązany jest opisać je w postaci zrozumiałych, precyzyjnych i jednoznacznych postanowień, a tym samym spełnić łącznie trzy wskazane przez ustawodawcę przesłanki: określić rodzaj i maksymalną wielkość opcji oraz określić okoliczności skorzystania z niej, a przy tym nie może za pomocą opcji doprowadzić do modyfikacji ogólnego charakteru umowy. Spośród wyżej wymienionych warunków, Zamawiający szczególnie zaniedbał obowiązek ustalenia górnej granicy wprowadzonego prawa opcji, pozostawiając w tym zakresie sobie (i tylko sobie) zupełną dowolność. Biorąc więc pod uwagę dosadne brzmienie ust. 2 (art. 441 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, a Wykonawca nie będzie miał żadnego obowiązku zrealizowania jej.

**Odp. Zamawiający informuje, iż w Formularzu cenowym stanowiącym załącznik do SWZ przedstawił ilości jakie zamierza zamówić w okresie 12 miesięcy.**

**27.** Do §1 ust. 1.2 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z treści §1 ust. 1.2 wzoru umowy fragmentu „na podstawie oświadczenia, złożonego Dostawcy.” oraz zapewnienie, że ewentualne przedłużenie okresu obowiązywania umowy, następować będzie po obopólnym wyrażeniu zgody przez strony, w formie aneksu. Z aktualnego brzmienia, wynika, że w wyniku złożonego przez Zamawiającego oświadczenia nastąpi automatyczna zmiana terminu zakończenia umowy, z pominięciem wyrażonej w 431 zasady współdziałania zamawiającego i wykonawcy podczas wykonywania zamówienia publicznego, polegającej w tym przypadku na dokonaniu wspólnych ustaleń co do możliwości i zasad zmiany pierwotnych postanowień. Tymczasem, treścią udzielonego zamówienia publicznego, jest zawarcie umowy poprzez zaakceptowanie przez Wykonawcę określonych w niej, konkretnych, treści, a zatem wszelkie ewentualne odstępstwa od tej podstawowej zasady, wymagają uzasadnienia w szczególnych okolicznościach oraz zachowania trybu zmiany umowy, dokonanej w drodze dwustronnie uzgodnionego aneksu.

**Odp. Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

**28.** Do §1 ust. 13 projektu umowy. Czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy i braku możliwości dostarczenia zamiennika produktu w cenie przetargowej (bo np. będzie to groziło rażąco startą 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 informuje, że zgodnie z brzmieniem § 1 ust. 13 „W przypadku prowadzenia promocji w stosunku do innych odbiorców leków objętych umową, Dostawca zobowiązany jest objąć promocją produkty z przedmiotowej umowy”. Warunki postępowania w przypadku zaprzestania produkcji asortymentu przez producenta lub braku asortymentu na rynku polskim określone zostały w § 1 ust. 12 projektu umowy.**

**29.** Do §5 projektu umowy prosimy o dodanie słów, zgodnych z przesłanką wynikającą z art. 552 k.c.: "... z wyłączeniem powołania się przez Wykonawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru Kupującemu."

**Odp. Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.**

**30.** Do §6 ust. 1 wzoru umowy: Skoro Zamawiający przewiduje dostawy sukcesywne, zgodne z bieżącym zapotrzebowaniem, czyli nie przewiduje konieczności dłuższego przechowywania zamówionych produktów w

magazynie apteki szpitalnej, to dlaczego wyznacza warunek 12-miesięcznego okresu ważności zamówionych towarów? Wskazujemy przy tym, że zgodnie z Prawem farmaceutycznym produkty lecznicze do ostatniego dnia terminu ważności są pełnowartościowe i dopuszczone do obrotu. W związku z powyższym prosimy o dopisanie do §6 ust. 1 projektu umowy następującej treści: "Dostawy produktów z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę na nie musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego."

**Odp. Zgodnie z zapisami § 6 ust. 1.1.**

**31.** Do §8 ust. 1 lit. a) projektu umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wymiaru kary z tytułu opóźnienia lub niezgodności z zamówieniem dostawy do 1% wartości brutto niezrealizowanej części zamówienia dziennie?

**Odp. Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

**32.** Do §8 ust. 1 lit. b) projektu umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wymiaru kary z tytułu rozwiązania lub odstąpienia od umowy do 10% wartości brutto NIEZREALIZOWANEJ części umowy?

**Odp. Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

**33.** Do §8 ust. 1 lit. c) projektu umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wymiaru kary z tytułu nieprzebrzegania wymogów dot. wykonywania dostawy do 1% wynagrodzenia brutto dla pozycji, której dotyczy uchybienie dziennie?

**Odp. Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

**34.** Do §8 ust. 1 lit. d) projektu umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wymiaru kary z tytułu niedostarczenia wymaganych dokumentów do 2% umownej wartości brutto pierwszego zamówienia dziennie?

**Odp. Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

**35.** Czy w stosunku do Zamawiającego na chwilę obecną aktualizują się przesłanki „niewypłacalności” oraz „zagrożenia niewypłacalnością” w rozumieniu art. 6 ustawy z dn. 1.01.2016r. – Prawo restrukturyzacyjne (Dz.U.2015.978 z późn. zm.) oraz art. 10 ustawy z dn. 28.02.2003r. – Prawo upadłościowe (Dz.U.60.535 z późn. zm.)? Czy według wiedzy Zamawiającego w/w przesłanki staną się aktualne w okresie od chwili obecnej do zakończenia umowy zawartej na skutek niniejszego postępowania?

**Odp. Zamawiający nie potwierdza powyższego.**

**36.** Czy Zamawiający wyrazi zgodę na ustanowienie ze swojej strony zabezpieczeń cywilnoprawnych prawidłowego wykonania umowy przetargowej, w jednej z następujących postaci:

- oświadczenia o poddaniu się egzekucji wprost w trybie art. 777 § 1 pkt 5 Kodeksu postępowania cywilnego
- cesji na zabezpieczenie w Narodowym Funduszu Zdrowia;

Celem wyjaśnienia powyższego zapytania zwracamy uwagę na ogromne ryzyko Wykonawcy związane z potencjalnym ogłoszeniem postępowania restrukturyzacyjnego lub upadłościowego wobec Zamawiającego, polegające m.in. na niemożliwości odzyskania (w całości lub w części) należności objętych masą sanacyjną. W razie odmownej odpowiedzi, prosimy o jej uzasadnienie i wskazanie, czy w toku trwania umowy przetargowej Zamawiający zamierza korzystać z narzędzi przewidzianych w ustawie z dn. 1.01.2016 r. – Prawo restrukturyzacyjne (Dz.U.2015.978 z późn. zm.) i ustawie z dn. 28.02.2003 r. – Prawo upadłościowe (Dz.U.60.535 z późn. zm.).

**Odp. Zamawiający nie wyraża zgody.**

**37.** Czy w Pakiecie nr 6 Zamawiający dopuści paski testowe z enzymem dehydrogenaza glukozy GDH-FAD, który nie interferuje z tlenem cząsteczkowym (w odróżnieniu od GOD) dzięki czemu paski takie mogą być stosowane u pacjentów z niedotlenieniem i poddanych tlenoterapii bez wpływu tlenu na wynik?

**Odp. TAK, Zamawiający dopuszcza.**

**38.** Czy w Pakiecie nr 6 Zamawiający dopuści paski współpracujące z jednym modelem glukometru? Parametry pomiarowe pasków testowych zależą od rodzaju pasków, a nie od modelu współdziałającego glukometru, zatem używanie kilku różnych modeli glukometrów z jednym rodzajem pasków nie ma uzasadnienia merytorycznego.

**Odp. TAK, Zamawiający dopuszcza.**

**39.** Czy w Pakiecie nr 9 poz. 71 i 72 Zamawiający dopuści zaoferowanie produktu ProbioDr, zawierającego żywe, liofilizowane kultury bakterii probiotycznych najlepiej przebadanego pod względem klinicznym szczepu

Lactobacillus rhamnosus GG ATTC53103 i Lactobacillus helveticus w łącznym stężeniu 2mld CFU/ kaps? Zawartość żywych kultur bakterii probiotycznych w oferowanym produkcie została potwierdzona w niezależnym badaniu wykonanym w NIL. Produkt konfekcjonowany w opakowaniach x 60 kapsułek (prosimy o możliwość przeliczenia na odpowiednią liczbę opakowań i zaokrąglenia uzyskanego wyniku w górę).

**Odp. ZGODNIE Z SWZ.**

**40.** Czy w Pakiecie nr 9 poz. 71 i 72 Zamawiający dopuści zaoferowanie produktu LactoDr, zawierającego żywe, liofilizowane kultury bakterii probiotycznych najlepiej przebadanego pod względem klinicznym szczepu Lactobacillus rhamnosus GG ATTC53103 w stężeniu 6 mld CFU/ kaps? Produkt konfekcjonowany w opakowaniach x 20 lub x 30 kapsułek (prosimy o możliwość przeliczenia na odpowiednią liczbę opakowań i zaokrąglenia uzyskanego wyniku w górę).

**Odp. ZGODNIE Z SWZ.**

Wskazane powyżej wyjaśnienia treści Specyfikacji są wiążące i stanowią jej integralną część. Pozostałe warunki SWZ pozostają bez zmian.

Jednocześnie Zamawiający informuje, że zgodnie z art. 284 ust. 6 ustawy Pzp niniejsze wyjaśnienia do SWZ zamieszczone zostały na stronie postępowania, tj. <https://platformazakupowa.pl/transakcja/695125>.

Prezes Zarządu  
Brygida Schlueter-Górska