



## wielkopolskie centrum onkologii

ul. Garbary 15, 61-866 Poznań  
tel. (+48-61) 885 05 00, fax 61 852 19 48  
dyrektor 61 885 07 00

Poznań, dnia 24.10.2023  
EZ/350/97/2023/...843.....

Wg rozdzielnika

Do wszystkich uczestników i zainteresowanych postępowaniem o zamówienie publiczne  
Dotyczy: 97/2023 Zakup i dostawa preparatów do żywienia do i poza jelitowego

Wielkopolskie Centrum Onkologii uprzejmie informuje, iż wpłynęły pytania do Specyfikacji Warunków Zamówienia. Zamawiający, na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm.), udziela odpowiedzi na pytania:

### PYTANIE

Do §2 ust. 5 wzoru umowy. Prosimy o modyfikację treści §2 ust. 5, 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%, a przez takie sformułowanie Zamawiający będzie rozumiał możliwość zamówienia o 20% mniejszych lub o 20% większych ilości, każdego z zamówionych asortymentów. Aktualna treść §2 ust. 5 jest na tyle ogólna oraz 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. Prawo zamówień publicznych (PZP) powyższy zapis należy uznać za postanowienie abuzywne, w sposób rażąco naruszające równowagę stron i dające Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia, w szczególności poprzez każdorazowe dowolne ograniczenia wielkości zamówienia w zakresie poszczególnych pozycji asortymentowych. Skoro 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, 2 PZP, aby skutecznie zastrzec prawo opcji, Zamawiający bezwzględnie zobowiązany jest opisać je w postaci zrozumiałych, precyzyjnych i jednoznacznych postanowień oraz spełnić łącznie trzy 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 tych warunków, Zamawiający zaniedbał obowiązek ustalenia górnej granicy

Kierownik Działu  
Zamówień Publicznych i Zaopatrzenia

mgr Marcin Schneider

prawa opcji, pozostawiając sobie w tym zakresie zupełną 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, a Wykonawca nie będzie miał obowiązku zrealizowania jej.

ODPOWIEDŹ

Nie, Zamawiający nie dokonuje zmian w projekcie umowy.

PYTANIE

Do §4 ust. 2, ust. 3 wzoru umowy: Prosimy o dopisanie do §4 ust. 2, ust. 3 treści: „Dostawy produktów z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę na nie musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego.”.

ODPOWIEDŹ

Tak, Zamawiający informuje, iż projekt umowy zostaje zmieniony.

Jest:

§4 ust. 2. Wykonawca gwarantuje, że będzie dostarczał asortyment będący przedmiotem umowy o najwyższej, jakości, zarówno pod względem norm jakościowych, jak i z odpowiednim terminem ważności – okres gwarancji/ważności dostarczanego przedmiotu zamówienia będzie równy określone przez producenta okresowi przydatności do użycia i stosowania.

Zmienia się na:

§4 ust. 2. Wykonawca gwarantuje, że będzie dostarczał asortyment będący przedmiotem umowy o najwyższej, jakości, zarówno pod względem norm jakościowych, jak i z odpowiednim terminem ważności – okres gwarancji/ważności dostarczanego przedmiotu zamówienia będzie równy określone przez producenta okresowi przydatności do użycia i stosowania. Dostawy produktów z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę na nie musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego.

PYTANIE

Do §5 ust. 13 wzoru umowy: Prosimy o zmianę treści §5 ust. 13 lit. a) wzoru umowy poprzez usunięcie postanowienia ustanawiającego, że każda ze Stron może wystąpić do drugiej Strony z żądaniem dokonania zmiany wysokości Ceny Umowy należnej Wykonawcy, wraz z uzasadnieniem zawierającym w szczególności szczegółowe wyliczenie całkowitej kwoty, o jaką cena umowy powinna ulec zmianie, oraz wskazaniem daty, od której nastąpiła bądź nastąpi zmiana wysokości kosztów wykonania umowy uzasadniająca zmianę wysokości ceny umowy należnej Wykonawcy jeżeli ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia ulegną zmianie o co najmniej 10% w stosunku do cen z momentu zawarcia umowy; poprzez zastąpienie go postanowieniem przewidującym, że wartość ww. poziomu zmiany cen wyniesie 5%, albowiem ww. postanowienie narusza zasadę ekwiwalentności świadczeń stron oraz postulat równomiernego rozłożenia ryzyka kontraktowego.

Uzasadniając powyższe w pierwszej kolejności wskazać należy, że §5 ust. 13 lit. a) wzoru umowy, ustanawiający poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia na 10%, w żadnym stopniu nie zapewnia ekwiwalentności świadczeń stron umowy oraz nie niweluje ryzyk związanych ze zmianą kosztów wykonania zamówienia publicznego, co przy aktualnym poziomie inflacji nieuchronnie prowadzi do uznania, że narusza on istotę waloryzacji, zasady uczciwej konkurencji oraz postulat równego traktowania stron stosunku zobowiązaniowego. Przy obecnym kształcie ww. postanowienia Wykonawca musi zatem

z góry założyć, że w przypadku wzrostu kosztów realizacji umowy np. o 9% (co stanowi dużą wartość, zwłaszcza uwzględniając niskie marże w zamówieniach publicznych) jego wynagrodzenie nie zostanie zwiększone. Tak znaczne ograniczenie możliwości waloryzacji wynagrodzenia w umowie jest przejawem nadużycia przez Zamawiającego dominującej pozycji w postępowaniu, w związku z czym kwestionowane postanowienie winno zostać zmienione w zaproponowany sposób.

Jednocześnie prosimy o dodanie zastrzeżenia – w ślad za uprzednio złożonym zapytaniem - że w przypadku, gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o §5 ust. 13 wzoru umowy, zarówno Wykonawca jaki 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**

Tak, Zamawiający informuje, iż projekt umowy zostaje zmieniony.

Jest:

§ 5 ust. 13 Na podstawie art. 439 ust. 1 i 2 ustawy Pzp, Strony mogą dokonać zmiany Ceny Umowy należnej Wykonawcy, o którym mowa w § 5 ust 1 umowy, w formie pisemnego aneksu, w przypadku zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia, na następujących zasadach:

- a) każda ze Stron może wystąpić do drugiej Strony z żądaniem dokonania zmiany wysokości Ceny Umowy należnej Wykonawcy, wraz z uzasadnieniem zawierającym w szczególności szczegółowe wyliczenie całkowitej kwoty, o jaką Cena Umowy powinna ulec zmianie, oraz wskazaniem daty, od której nastąpiła bądź nastąpi zmiana wysokości kosztów wykonania Umowy uzasadniająca zmianę wysokości Ceny Umowy należnej Wykonawcy jeżeli ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia ulegną zmianie o co najmniej 10 % w stosunku do cen z momentu zawarcia umowy;

Zmienia się na:

§ 5 ust. 13 Na podstawie art. 439 ust. 1 i 2 ustawy Pzp, Strony mogą dokonać zmiany Ceny Umowy należnej Wykonawcy, o którym mowa w § 5 ust 1 umowy, w formie pisemnego aneksu, w przypadku zmiany cen materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia, na następujących zasadach:

- a) każda ze Stron może wystąpić do drugiej Strony z żądaniem dokonania zmiany wysokości Ceny Umowy należnej Wykonawcy, wraz z uzasadnieniem zawierającym w szczególności szczegółowe wyliczenie całkowitej kwoty, o jaką Cena Umowy powinna ulec zmianie, oraz wskazaniem daty, od której nastąpiła bądź nastąpi zmiana wysokości kosztów wykonania Umowy uzasadniająca zmianę wysokości Ceny Umowy należnej Wykonawcy jeżeli ceny materiałów lub kosztów związanych z realizacją zamówienia ulegną zmianie o co najmniej 5 % w stosunku do cen z momentu zawarcia umowy;

**PYTANIE**

Do §9 ust. 6 lit. h), i) 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**

Nie, Zamawiający nie dokonuje zmian w projekcie umowy.

**PYTANIE**

Pakiet 3 poz.1 Czy Zamawiający zgodzi się na przeliczenie ilości na opakowania zbiorcze zawierające 6 szt worków i zaokrąglenie ilości do pełnych opakowań?

ODPOWIEDŹ

Zamawiający wyraża zgodę na powyższe.

PYTANIE

Pakiet 3 poz. 2 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na przeliczenie ilości worków na opakowania zbiorcze, czyli zaoferowania 5 opakowań po 4 worki?

ODPOWIEDŹ

Zamawiający wyraża zgodę na powyższe.

PYTANIE

Pakiet 3 poz. 6 Czy Zamawiający miał na myśli pojemność 100ml?

ODPOWIEDŹ

Tak.

PYTANIE

Pakiet 3 poz. 7 Czy Zamawiający miał na myśli pojemność 50ml?

ODPOWIEDŹ

Tak.

PYTANIE

Pakiet 3 pozycja 9. Czy Zamawiający ma na myśli dietę o pojemności wyrażonej w ml? Czy Zamawiający wyrazi zgodę na opakowanie po 1 sztuce?

ODPOWIEDŹ

Tak.

PYTANIE

Pakiet 3 poz. 11 Czy Zamawiający miał na myśli dietę zawierającą 120mg sodu na 100ml i o osmolarności 360 mosmol/l, reszta opisu zgodnie ze specyfikacją?

ODPOWIEDŹ

Tak.

PYTANIE

Pakiet 3 Poz. 13 Czy Zamawiający miał na myśli dietę o zawartości sodu 133mg? Reszta opisu zgodnie ze specyfikacją?

ODPOWIEDŹ

Tak.

PYTANIE

Pakiet 3 poz. 14,30,32 Czy Zamawiający zgodzi się na wycenę za 1 sztukę?

ODPOWIEDŹ

Tak.

PYTANIE

Pakiet 3 poz. 15 Czy Zamawiający dopuści preparat w ampułkach 20ml pakowanych po 20szt z odpowiednim przeliczeniem ilość? Reszta opisu zgodnie ze specyfikacją?

ODPOWIEDŹ

Tak.

PYTANIE

Pakiet 3 poz. 17 Czy Zamawiający miał na myśli dietę dojelitową? Reszta opisu zgodnie ze specyfikacją.

ODPOWIEDŹ

Tak.

PYTANIE

Pakiet 3 poz. 18, 19, 21, 22,23,25,26,27 Czy Zamawiający zgodzi się na przeliczenie ilości na opakowania zbiorcze zawierające 4 sztuki worków do żywienia pozajelitowego?

ODPOWIEDŹ

Tak.

PYTANIE

Pakiet 3 poz. 20,24 Czy Zamawiający zgodzi się na przeliczenie ilości na opakowania zbiorcze zawierające 6 sztuk worków i zaokrąglenie ilości do pełnych opakowań?

ODPOWIEDŹ

Tak.

PYTANIE

Pakiet 3 poz.28 Czy Zamawiający miał na myśli witaminy w fiolkach 10 ml? Reszta opisu zgodnie ze specyfikacją.

ODPOWIEDŹ

Tak.

PYTANIE

Czy Zamawiający wyrazi zgodę aby kary wymienione w § 6 ustęp 1 punkt b i c naliczane były od niezrealizowanej części umowy?

Naliczanie kar od wartości całej umowy w przypadku zrealizowania w sposób prawidłowy jej znaczącej części jest nieuzasadnione

ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowane zmiany. Należy wskazać, że wysokość kar ustanowiona została na optymalnym poziomie, w związku z czym jakakolwiek zmiana będzie niekorzystna dla zamawiającego. Z uwagi na dysponowanie przez Zamawiającego środkami publicznymi oraz prowadzenie działalności mającej na celu ochronę zdrowia i życia pacjentów zasadne jest pozostawienie kar na dotychczasowym poziomie, co ma na celu dyscyplinowanie Wykonawcy i zapewnienie ochrony zamawiającego.

PYTANIE

Pakiet 7

Czy Zamawiający dopuści zaoferowanie w pakiecie nr. 7 worków do ochrony przed światłem :

poz 1 – 500 ml – rozmiar – 13 cm x 35 cm ?

ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.- minimum 30 cm szerokości i 40 cm długości.

PYTANIE

Pakiet 7

Czy Zamawiający dopuści zaoferowanie w pakiecie nr. 7 worków do ochrony przed światłem :

poz 2 – 1000 - 3000 ml (25 cm + 5 cm + 5 cm (rozs.) x 40 cm ?

ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na powyższe.- minimum 40 cm szerokości i 50 cm długości.

PYTANIE

Dostawca ma pytanie do zadania nr 2 pozycja 4 i 5. Wskazane produkty w zapisie mają wymóg worka RTU do podaży obwodowej, jednakże dane zawarte w opisie wskazują na worki do podaży centralnej.

Prosimy o zgodę do zaproponowania worków w pozycji 4 i 5 do podaży centralnej.

ODPOWIEDŹ

Poz. nr 4- zapis winien brzmieć- do podaży przez żyłę centralna  
Poz. 5- jest zapisane- kontakt centralny.  
Poz. 3- zapis winien brzmieć do podaży prze żyłę centralną.

Z poważaniem,  
Z-ca Dyr. ds. ekonomicznych



Mgr inż. Magdalena Kraszewska

---

□ Sporządził: Dział zamówień publicznych i zaopatrzenia - Sylwia Krzywiak tel. 61/88 50 643, ...644.

Kierownik Działu  
Zamówień Publicznych i Zaopatrzenia  
*mgr Marcin Schneider*