



S Z P I T A L  
IM. ŚWIĘTEJ RODZINY

SZPITAL SPECJALISTYCZNY IM. ŚWIĘTEJ RODZINY  
Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej  
02-544 Warszawa, ul. A. J. Madalińskiego 25



Dział Zamówień Publicznych

Warszawa, 3.08.2022 r.

tel. 22 4502284

L.Dz./ 1667 /22/DZP

Strona internetowa Szpitala/Platforma zakupowa

Dot.: Przetargu nieograniczonego na dostawę leków, nr postępowania 13/2022/DZP

Uprzejmie zawiadamiamy, że do Zamawiającego wpłynęły następujące pytania dotyczące SWZ na „dostawę leków”, nr postępowania 13/2022/DZP:

**Pyt. 1**

Czy Zamawiający w pakiecie nr 37 w poz. 1 wyrazi zgodę na wycenę opakowań po 120 ml – 20 op. ?

**Odp.:** Tak, Zamawiający wyraża zgodę.

**Pyt. 2**

Czy Zamawiający w pakiecie nr 37 w poz. 5 miał na myśli wycenę opakowań po 14 saszetek – 10 op. ? z poważaniem.

**Odp.:** Zamawiający wymaga opakowania jednostkowego 100 g (proszek). Liczba opakowań: 10.

**Pyt. 3**

Dotyczy części nr 2, pozycja nr 3

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zaoferowanie preparatu, którego fizyczna i chemiczna stabilność po pierwszym nakłuciu fiołki wynosi co najmniej 24 godziny (potwierdzone wpisem do karty charakterystyki produktu) w dawce 600mg/60ml z zachowaniem odpowiedniego przeliczenia tj. w liczbie 400 fiołek ?

**Odp.:** Tak, Zamawiający wyraża zgodę.

**Pyt. 4**

Dotyczy części nr 3, pozycja nr 2

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zaoferowanie preparatu, którego fizyczna i chemiczna stabilność po pierwszym nakłuciu fiołki wynosi co najmniej 24 godziny (potwierdzone wpisem do karty charakterystyki produktu) w dawce 100mg/100ml z zachowaniem odpowiedniego przeliczenia tj. w liczbie 50 fiołek ?

**Odp.:** Tak, Zamawiający wyraża zgodę.

**Pyt. 5**

Dotyczy części nr 4, pozycja nr 3

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zaoferowanie preparatu, którego fizyczna i chemiczna stabilność po pierwszym nakłuciu fiołki wynosi co najmniej 24 godziny (potwierdzone wpisem do karty charakterystyki produktu) w dawce 200mg/100ml z zachowaniem odpowiedniego przeliczenia tj. w liczbie 37,50 fiołek ?

**Odp.:** Tak, Zamawiający wyraża zgodę.

*Przebieg leczenia*



**Pyt. 6**

Dotyczy części nr 5, pozycja nr 3

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zaoferowanie preparatu, którego fizyczna i chemiczna stabilność po pierwszym nakłuciu fiołki wynosi co najmniej 24 godziny (potwierdzone wpisem do karty charakterystyki produktu) w dawce 160mg z zachowaniem odpowiedniego przeliczenia tj. w liczbie 125 fiołek ?

**Odp.:** Tak, Zamawiający wyraża zgodę.

**Pyt. 7**

Dotyczy części nr 7, pozycja nr 3

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zaoferowanie preparatu, którego fizyczna i chemiczna stabilność po pierwszym nakłuciu fiołki wynosi co najmniej 24 godziny (potwierdzone wpisem do karty charakterystyki produktu) w dawce 2g z zachowaniem odpowiedniego przeliczenia tj. w liczbie 20 fiołek?

**Odp.:** Tak, Zamawiający wyraża zgodę.

**Pyt. 8**

Dotyczy części nr 8, pozycje nr 1 oraz 2

Czy Zamawiający wymaga produktu leczniczego, z możliwością pobierania leku z fiołki urządzeniami typu „spike” lub podobnymi aplikatorami z bolcami ?

**Odp.:** Zamawiający dopuszcza.

**Pyt. 9.**

Czy Zamawiający potwierdza, że wszystkie zmiany umowy, w tym wynikające z §8 ust. 3 umowy, powinny mieć formę pisemną zgodnie z § 6 umowy?

Uzasadnienie

Zgodnie z art. 432 PZP, "Umowa wymaga, pod rygorem nieważności, zachowania formy pisemnej, chyba że przepisy odrębne wymagają formy szczególnej." Powyższe oznacza, że wszelkie zmiany do jej treści powinny przyjąć formę pisemną, co jest zgodne z §6 projektu umowy. Jednocześnie, w umowie zawarte zostały zapisy, które budzą wątpliwość, co do formuły wprowadzania zmian do umowy (§ 8 ust. 3 umowy). Wobec powyższego, Wykonawca prosi o potwierdzenie

**Odp.:** Zamawiający potwierdza, iż wszystkie zmiany do umowy, w tym zmiana ceny towaru, o której § 8 wymagają formy pisemnej.

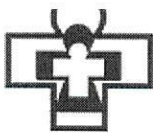
**Pyt. 10.**

Do treści §3 ust. 9 wzoru umowy prosimy o dodanie słów zgodnych z przesłanką wynikającą z treści art. 552 k.c.: "... z wyłączeniem powołania się przez Dostawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru."

**Odp.:** Zamawiający nie wyraża zgody na wnioskowaną zmianę.

**Pyt. 11**

Do §5 ust.2 wzoru umowy: Prosimy o modyfikację treści §5 ust.2 projektu umowy 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 §5 ust.2 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 wskazuje przede wszystkim, że przepisy dotyczące zakazanych postanowień umownych, w tym art. 433 pkt 4 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2021 r., poz. 1129 z późn. zm)- dalej „Pzp” i prawa opcji, o którym mowa w art. 441 ust. 1 Pzp służą innym celom i nie są tożsame. W § 5. ust. 1 Załącznika nr 3 Projektowane postanowienia umowy\_13\_2022\_DZP Zamawiający określił maksymalny poziom zmniejszenia wartości zamówienia (o 40%), a tym samym zagwarantował wartość zamówienia, która zostanie zrealizowana - na poziomie 60% - co jest całkowicie zgodne z art. 433 pkt 4 Pzp.

Uwzględniając wniosek Wykonawcy Zamawiający doprecyzowuje § 5 ust. 2 Załącznika nr 3 Projektowane postanowienia umowy\_13\_2022\_DZP, który otrzymuje brzmienie:

**„Niezależnie od postanowień § 5 ust. 1 w przypadku zmian ilościowych i rodzajowych pacjentów, Zamawiający zastrzega sobie prawo do zmniejszenia ilości niektórych towarów spośród wymienionych w Załączniku nr 1, *lecz nie więcej niż o 20 %*z jednoczesnym zwiększeniem, *lecz nie więcej niż o 20%*, ilości innych towarów w ramach niniejszej umowy z zachowaniem maksymalnej wartości brutto zamówienia określonej w § 2 ust. 1. *O skorzystaniu z powyższego uprawnienia Zamawiający powiadomi Wykonawcę na piśmie z wyprzedzeniem przynajmniej 7 dni roboczych przed datą określoną w §3 ust. 4. „***

#### Pyt. 12.

Do treści §8 ust. 2 pkt 3 wzoru umowy. Prosimy o informację czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy i braku możliwości dostarczenia zamiennika leku w cenie przetargowej (bo np. będzie to groziło rażąco 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?

**Odp.** Zamawiający nie wyraża zgody na sprzedaż zamiennika leku/towaru w cenie innej niż cena przetargowa ani na wyłączenie tego leku/towaru z umowy bez konieczności ponoszenia kary przez Wykonawcę.

Kierownik  
Działu Zamówień Publicznych

  
mgr inż. Grażyna Pawłowska

Zastępca Dyrektora  
ds. Technicznych i Inwestycyjnych  
  
mgr inż. Henryk Janiak

Bulmar - 1111