



DZP.381.138A.2023

Katowice 05.01.2024

**Do wszystkich wykonawców  
biorących udział w postępowaniu**

**ODPOWIEDZI NA PYTANIA I ZMIANA TERMINU SKŁADANIA OFERT  
w postępowaniu w trybie przetargu nieograniczonego na dostawę produktów leczniczych**

**DYREKTOR**

mgr Renata Wachowicz  
ul. Ceglana 35  
40-514 Katowice

**SEKRETARIAT**

tel.: (32) 358 14 60  
tel.: (32) 358 12 00  
fax : (32) 251 84 37  
sekretariat@ucc.katowice.pl

1. **PYTANIE** - Część 14, Holoxan - W związku rejestracją na rynku polskim produktu leczniczego Holoxan (Ifosfamidum) w 2 różnych dawkach, dla których został wyznaczony różny limit finansowania oraz różna cena urzędowa, czy Zamawiający wyrazi zgodę na wycenę asortymentu i podanie ceny jednostkowej za opakowanie handlowe? Jednocześnie uprzejmie prosimy o wskazanie, którą dawkę należy zaoferować w zakresie w/w części.  
**ODPOWIEDŹ:** Zamawiający dokonuje zmiany Załącznika 4.14 w załączeniu przekazuje zmieniony załącznik 4.14
2. **PYTANIE** - do wzoru umowy dla produktów leczniczych - Do §1 ust. 5 wzoru umowy: Prosimy o modyfikację treści §1 ust. 5, poprzez skonkretyzowanie, że podana graniczna wielkość opcji (50%) odnosi się do poszczególnych pozycji asortymentowych, jakie Zamawiający zamierza zrealizować, co oznaczało będzie, że każdy z określonych w formularzu asortymentowo – cenowym produktów może zostać zamówiony przez Zamawiającego w ilości maksymalnie o 50% większej niż pierwotnie zakładano. Aktualna treść §1 ust. 5 wzoru umowy jest na tyle ogólna i nieprecyzyjna, że na jej 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. Zastrzeżenie bowiem prawa opcji jako „50% maksymalnej wartości umowy brutto” w praktyce oznaczać może, że jedno z wycenianych pozycji mogą nie ulec zwiększeniu wcale, natomiast inne o niczym nieograniczoną ilość uwarukowaną jedynie granicą wynoszącą „50% maksymalnej wartości umowy brutto”. Wyjaśniamy, że 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) daleko idącą 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.  
**ODPOWIEDŹ:** Zamawiający nie modyfikuje propozycji zapisu umowy .
3. **PYTANIE** - do wzoru umowy dla produktów leczniczych- Do §5 ust. 1 lit. c wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie zapisu w części dotyczącej naliczenia dodatkowych kar umownych przez Zamawiającego przy realizacji zamówienia zastępczego, gdyż §4 ust. 5 wzoru umowy zobowiązuje już Zamawiającego do pokrycia różnicy w cenie pomiędzy ceną wynikającą z umowy, a ceną jaką zapłaci Zamawiający u innego wykonawcy.  
**ODPOWIEDŹ:** Zamawiający nie wprowadza zmian do wzoru umowy w zakresie objętym pytaniem.
4. **PYTANIE** - do wzoru umowy dla produktów leczniczych- Do §5 ust. 1 lit. d wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kar umownych za odstąpienie od umowy poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 10% liczonej od wartości brutto niezrealizowanej części przedmiotu umowy?  
**ODPOWIEDŹ:** Zamawiający nie wprowadza zmian do wzoru umowy w zakresie objętym pytaniem.
5. **PYTANIE** - do wzoru umowy dla produktów leczniczych-Do §6 ust. 5 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z wzoru umowy §6 ust. 5. W uzasadnieniu swojego stanowiska wskazujemy, że powyższe zapisy w sposób rażący naruszają równowagę stron, dając Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia, które obowiązywać będą w trakcie wykonywania kontraktu, a także umożliwiając Zamawiającemu do dowolnego ograniczenia wielkości zamówienia, z pominięciem zasady wyrażonej w art. 433 pkt 4) ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (tj. Dz. U. z 2021 poz. 1129 z późn. zm.). Niniejsza argumentacja znajduje również potwierdzenie w orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej, która w wyroku z dnia 8 listopada 2021 r. (KIO 3107/21) stwierdziła, że postanowienia zakładające możliwość odstąpienia od umowy w każdej chwili, bez gwarancji wykonania zamówienia w minimalnym zakresie, stanowią nadużycie pozycji dominującej przez Zamawiającego i jako takie



stanowi klauzulę abuzywną w świetle art. 433 pkt 4 ustawy PZP.

**ODPOWIEDŹ:** Zamawiający nie wprowadza zmian do wzoru umowy w zakresie objętym pytaniem.

6. **PYTANIE** - do wzoru umowy dla produktów leczniczych- Do §7 ust. 4 lit. c) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę treści §7 ust. 4 lit. c) wzoru umowy w taki sposób aby w przypadku braku oferowanego produktu leczniczego spowodowanego zaprzestaniem produkcji, wycofaniem z obrotu lub utratą refundacji leku, jego zamiana na produkt leczniczy równoważny (w myśl definicji zawartej w ustawie z dnia 06 września 2001 r. Prawo farmaceutyczne) możliwa była po cenie nie wyższej niż zawarta w ofercie, po przeprowadzeniu negocjacji i ustaleniu charakteru zmiany, po uprzednim pisemnym zawiadomieniu Zamawiającego przez Wykonawcę o okolicznościach, które to uzasadniają, bez konieczności zawierania w takim przypadku aneksu. Z uwagi na to, że tego rodzaju okoliczność jest sytuacją typową dla funkcjonowania branży farmaceutycznej i jako taka została przez Zamawiającego przewidziana, przy zachowaniu wyżej opisanych zasad nie będzie stanowiła istotnej zmiany warunków umowy, a tym samym nie wymaga sporządzania każdorazowego aneksu.

**ODPOWIEDŹ:** Zamawiający nie wprowadza zmian do wzoru umowy w zakresie objętym pytaniem.

7. **PYTANIE** - do wzoru umowy dla produktów leczniczych- Do §7 ust. 4 lit. i) wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie §7 ust. 4 lit. i) wzoru umowy, który wg naszej opinii jest niezgodny ze społeczno-gospodarczym celem udzielanego zamówienia publicznego. Powyższy zapis przenosi w całości odpowiedzialność na wykonawcę za leki zakupione i niewykorzystane, refundowane przez NFZ, a których to cena może ulec zmianie w wyniku decyzji Ministerstwa Zdrowia. Należy podkreślić, że wykonawca nie ma wpływu na poziom zamówień, wykorzystanie produktów leczniczych przez Zamawiającego jak również na decyzje refundacyjne Ministra Zdrowia.

**ODPOWIEDŹ:** Zamawiający nie wprowadza zmian do wzoru umowy w zakresie objętym pytaniem.

8. **PYTANIE** - do wzoru umowy dla produktów leczniczych - Do §7 ust. 6 lit. a) wzoru umowy prosimy o dodanie słów: „Zmiana stawki podatku VAT następuje automatycznie, z dniem wejścia w życie aktu prawnego zmieniającego tę stawkę.”.

**ODPOWIEDŹ:** Zamawiający nie wprowadza zmian do wzoru umowy w zakresie objętym pytaniem.

9. **PYTANIE** - do wzoru umowy dla produktów leczniczych - Do §7 ust. 9 lit. e) wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie wymogów dotyczących dołączenia do wniosku o waloryzację wynagrodzenia szczegółowej kalkulacji wzrostu kosztów realizacji umowy. Jak bowiem 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 nie wprowadza zmian do wzoru umowy w zakresie objętym pytaniem.

10. **PYTANIE** - Prosimy o podanie, w jaki sposób prawidłowo przeliczyć ilość opakowań handlowych w przypadku występowania na rynku opakowań posiadających inną ilość sztuk (tabletek, ampułek, kilogramów itp.), niż zamieszczona w SIWZ; a także w przypadku, gdy wycena innych opakowań leków spełniających właściwości terapeutyczne jest korzystniejsza pod względem ekonomicznym (czy podać pełne ilości opakowań zaokrąglone w górę, czy ilość opakowań przeliczyć do dwóch miejsc po przecinku zgodnie z zasadą matematyczną)?

**ODPOWIEDŹ:** Sposób obliczania opakowań został dokładnie opisany pod formularzami cenowymi, stanowiącymi załączniki nr 4 do SWZ.

11. **PYTANIE** - Czy Zamawiający wyraża zgodę na wycenę preparatów zamiennie tj. drażetek zamiast tabletek powlekanych i odwrotnie. Tabletek i tabletek powlekanych zamiast kapsułek i odwrotnie. Tabletek i tabletek powlekanych zamiast drażetek i odwrotnie. Kapsułek zamiast drażetek i odwrotnie. Tabletek zamiast tabletek powlekanych i odwrotnie. ?

**ODPOWIEDŹ:** Zamawiający wyraża zgodę na rozwiązanie zaproponowane w pytaniu.



12. **PYTANIE** - Zamawiający wyraża zgodę na wycenę preparatów zamiennie tj. ampułek zamiast fiolek i odwrotnie, ampułko-strzykawk zamiast ampułek i odwrotnie, ampułko-strzykawk zamiast fiolek i odwrotnie?  
**ODPOWIEDŹ:** Zamawiający wyraża zgodę na zmianę fiołki na ampułki lub ampułko-strzykawk.  
Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę ampułkostrzykawk na ampułkę lub fiołkę.
13. **PYTANIE** - Czy Zamawiający wydzieli z pakietu nr 5 poz. 3 (Nalbufina) co spowoduje przystąpienie do pakietu większej ilości oferentów?  
**ODPOWIEDŹ:** Zamawiający nie wydziela pozycji 3 z części nr 5 .
14. **PYTANIE** - Czy Zamawiający ze względu na zakończoną produkcję wykreśli z pakietu nr 5 poz. 28 (Acidum thioccticum)?  
**ODPOWIEDŹ:** Zamawiający wykreśla pozycję 28 z załącznika 4.5 w załączeniu przekazuje zmieniony załącznik 4.5
15. **PYTANIE** - Prosimy Zamawiającego o podanie w pakiecie nr 8 (Alteplase) ilości każdej dawki do wyceny. Nie ma możliwości wyceny tego preparatu za miligram.  
**ODPOWIEDŹ:** Zamawiający nie dokonuje zmiany załącznika 4.8.
16. **PYTANIE** - Dotyczy CZĘŚCI NR 15 -Czy Zamawiający zapewnia, że będzie realizował zamówienia na lek Andexanet alfa 200mg w pełnych opakowaniach (1op./5fiolek)?  
Uzasadnienie: Ze względu na dopuszczenie do obrotu opakowania Andexanet alfa 200mg x 5 fiolek, polskie opakowania Andexanet alfa x 4 fiołki nie będą dostępne. Zamówienia na fiołki mogą być realizowane wyłącznie w ilościach stanowiących wielokrotność 5. W przypadku braku potwierdzenia, skutkującego koniecznością zapewnienia Zamawiającemu możliwości składania zamówień na fiołki (część jednego opakowania) Wykonawca nie będzie miał możliwości złożenia oferty.  
**ODPOWIEDŹ:** Zamawiający dokonuje zmiany załącznika 4.15 w załączeniu przekazuje zmieniony załącznik 4.15

W załączeniu zmieniony Załączniki 4.5 4.14, 4.15

**W związku z art.137 ust.6) Zmianie ulegają następujące terminy:**

**Termin składania ofert upływa dnia 15.01.2024r.o godz. 10:00**

**Otwarcie ofert nastąpi w dniu 15.01.2024.o godz. 10:30**

**Wykonawca jest związany ofertą do dnia 13.04.2024r.**

**Sposób składania i otwarcia ofert nie ulegają zmianie obowiązują zgodnie z zapisem w pkt. XII i XIII SWZ.**

**Jednocześnie Zamawiający informuje, iż dokonał zmian w ogłoszeniu o zamówieniu w zakresie obejmującym powyższe informacje. Opublikowane Ogłoszenie zostało zamieszczone na stronie internetowej prowadzonego postępowania**

  
**DYREKTOR**  
Uniwersyteckiego Centrum Klinicznego  
Im. prof. K. Gibińskiego  
Śląskiego Uniwersytetu Medycznego w Katowicach  
**Renata Wachowicz**