

Wojewódzki Szpital Specjalistyczny im. Janusza Korczaka w Słupsku Sp. z o.o.

ul. Hubalczyków 1, 76-200 Słupsk tel. 59 8460 600, faks 59 8460 605

e-mail: sekretariat@szpital.slupsk.pl www.szpital.slupsk.pl



JEDNOSTKA
SAMORZĄDU
WOJEWÓDZTWA
POMORSKIEGO



Słupsk, dnia 23.03.2021 r.

Dotyczy: przetargu nieograniczonego pn.: „Dostawa produktów farmaceutycznych” – sprawa nr 10/PN/2021

Na podstawie **art. 135 ust. 6** ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r., poz. 2019 ze zmianami, dalej „Ustawa”) Zamawiający udostępnia treść zapytań dotyczących zapisów specyfikacji warunków zamówienia (dalej „SWZ”) wraz z wyjaśnieniami. W przedmiotowym postępowaniu wpłynęły następujące zapytania:

Pytanie nr 1:

1.Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postaci proponowanych preparatów – tabletki na tabletki powlekane lub kapsułki lub drażetki i odwrotnie, fiołki na ampułki lub ampułko-strzykawki i odwrotnie? Zapytanie o zmianę postaci nie dotyczy pozycji uwzględniających konkretne wymiary tabletek.

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że dopuszcza.

Pytanie nr 2:

2.Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postaci proponowanych preparatów – tabletki na tabletki powlekane i odwrotnie?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że dopuszcza.

Pytanie nr 3:

3.Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wielkości opakowań (tabletek, ampułek, kilogramów itp.) celem przedstawienia oferty korzystniejszej cenowo?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że dopuszcza z przeliczeniem ilości.

Pytanie nr 4:

4.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 umieszczone 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)?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że należy podać pełne ilości opakowań zaokrąglone w górę.

Pytanie nr 5:

5.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 i informacji pod pakietem?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że w takiej sytuacji należy wycenić ten produkt podając ostatnią cenę sprzedaży oraz dodać uwagę o jego braku.

Pytanie nr 6:

6.Czy Zamawiający dopuszcza wycenę produktów dostępnych na jednorazowe zezwolenie MZ? (w sytuacji jeśli aktualnie tylko takie produkty są dostępne na rynku)

Odpowiedź negatywna lub „zgodnie z SIWZ” uniemożliwi złożenie prawidłowej oferty.

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że dopuszcza.

Pytanie nr 7:

Pytanie 1.

Import docelowy kody 2D

Czy Zamawiający w pakiecie nr 45, w przypadku preparatów z importu docelowego wymaga preparatu zawierającego na opakowaniu zewnętrznym kod 2D, zawierający następujące elementy:

a. Kod produktu umożliwiający rozpoznanie co najmniej nazwy, nazwy zwyczajowej, postaci farmaceutycznej, mocy, wielkości opakowania i rodzaju opakowania.

b. Ciąg znaków numerycznych lub alfanumerycznych o długości maksymalnie 20 znaków, wygenerowany przez deterministyczny lub nondeterministyczny algorytm randomizacyjny („numer seryjny”);

c. Numer serii d. Termin ważności.

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że dopuszcza.

Pytanie nr 8:

Pytanie 2.

Czy Zamawiający wymaga, aby produkt wymieniony w pakiecie nr 45 posiadał w karcie charakterystyki wskazanie również do podania dotętniczego?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że dopuszcza.

Pytanie nr 9:

Pytanie do przetargu pakiet 18:

Czy przez dopuszczenie w SWZ w tym pakiecie „gotowego wlewu” można zrozumieć możliwość zaferowania kwasu zoledronowego 4 mg/100 ml w postaci wygodnego w przygotowaniu, dającego możliwość skrócenia czasu przygotowania roztworu do infuzji?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że dopuszcza.

Pytanie nr 10:

Dotyczy Części nr 4:

Czy w związku z zakończeniem produkcji preparatu Biseko w opakowaniu po 20 ml, Zamawiający w pozycji nr 1 wyrazi zgodę na zaferowanie Biseko (białko surowicy ludzkiej zawierające albuminę, immunoglobuliny G, A, M) w opakowaniu o pojemności 50 ml w ilości 1 szt.?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że dopuszcza.

Pytanie nr 11:

1. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaferowanie w Części 15 produktu Imipenem/Cilastatin w opakowaniu 10 fiolek z odpowiednim przeliczeniem ilości i zaokrągleniu do pełnych opakowań?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że dopuszcza.

Pytanie nr 12:

2. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaferowanie w Części 17 produktu Linezolid w opakowaniu 10 butelek z odpowiednim przeliczeniem ilości i zaokrągleniu do pełnych opakowań?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że dopuszcza.

Pytanie nr 13:

Pytanie nr 1

Wykonawca zwraca się z wnioskiem o wyjaśnienie czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie zapisu dotyczące dostaw na „cito” w zakresie części 19 (paragraf 3 pkt 1)? Podanie leków opisanych w w/w częściach zawsze poprzedzone jest diagnostyką i nie ma konieczności zamawiania wskazanego leku w trybie „cito”.

Jeśli Zamawiający nie wyrazi zgody na powyższe, Wykonawca wnosi o zmianę zapisu par 3 pkt 1 ppkt 2) na „do 12 godzin od daty złożenia zamówienia w dni robocze”. Dział realizacji zamówień Wykonawcy pracuje tylko w dni robocze.

Odp. Zamawiającego: *Zamawiający informuje, że dopuszcza dostawę w trybie „cito” do 12 godzin od daty złożenia zamówienia w dni robocze dla asortymentu znajdującego się w Części nr 19.*

Pytanie nr 14:

Pytanie nr 2

Wykonawca prosi o wyjaśnienie czy Zamawiający będzie przyjmował faktury w formie pdf wysyłanych za pośrednictwem e-maila.

Odp. Zamawiającego: *Zamawiający informuje, że wyraża zgodę. Adres e-mail: faktury@szpital.slupsk.pl*

Pytanie nr 15:

1. Dotyczy wzoru umowy

Proszę o potwierdzenie, iż w razie wystąpienia takich okoliczności jak brak statusu refundacyjnego leku, wstrzymanie lub wycofanie produktu leczniczego z obrotu decyzją Głównego Inspektora Farmaceutycznego oraz zaprzestanie produkcji, skutkujących uniemożliwieniem realizacji umowy przez Wykonawcę, przy jednoczesnym udokumentowanym braku możliwości dostarczenia przez Wykonawcę towaru równoważnego/odpowiednika nastąpi rozwiązanie umowy w ramach danego pakietu za porozumieniem stron z uwagi na niemożność spełnienia świadczenia zgodnie z przepisami KC?

Zaoferowanie produktu zamiennego jest możliwe tylko w sytuacji posiadania przez wykonawcę produktu leczniczego zamiennego danego producenta, do którego obrotu jest upoważniony na podstawie koncesji, jako hurtownia farmaceutyczna. Niemożliwy i niezgodny z obowiązującymi przepisami prawa jest obrót produktami leczniczymi, na które wykonawca nie posiada koncesji

Odp. Zamawiającego: *Zamawiający informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.*

Pytanie nr 16:

2. Wzór umowy § 3 ust. 1.2) – dostawy w na ratunek - cito

Z uwagi na fakt, że wymienione produkty lecznicze w pakiecie nr 23 nie są lekami ratującymi życie i nie wymagają dostaw na ratunek - cito w ciągu 12 godzin (również w niedzielę i święta o każdej porze dnia i nocy) od chwili złożenia zamówienia, ze względu na specyfikę i konieczność planowania podania z wyprzedzeniem, proszę o potwierdzenie, iż zapis § 3 ust. 1.2) wzoru umowy w zakresie dostaw „w trybie na ratunek - cito” nie będzie miał zastosowania w stosunku do pakietu nr 23.

Ponadto w dniach wolnych od pracy, tj. sobota oraz niedziela, a także w dni świąteczne, magazyn centralny Wykonawcy jest nieczynny.

Zapisy umowy i SIWZ w obecnym brzmieniu dla wyżej wymienionych leków wprowadzają nieproporcjonalne ograniczenie w stosunku do obiektywnych potrzeb Zamawiającego.

Odp. Zamawiającego: *Zamawiający informuje, że dopuszcza odstąpienie od możliwości składania zamówień „w trybie na ratunek-cito” dla produktów leczniczych z Części nr 23.*

Pytanie nr 17:

1. Dotyczy pakiet 15

Czy Zamawiający oczekuje, aby zgodnie z treścią Charakterystyki Produktu Leczniczego, zaoferowany produkt Imipenem Cilastatin posiadał możliwość przygotowania roztworu do infuzji z wykorzystaniem 0,9% roztworu chlorku sodu oraz/i z wykorzystaniem 5% roztworu glukozy?

Odp. Zamawiającego: *Zamawiający informuje, że dopuszcza.*

Pytanie nr 18:

2. Dotyczy pakiet 17

Czy Zamawiający oczekuje, aby bezpośrednio opakowanie produktu posiadało samouszczelniające się membrany, które w sytuacji przypadkowego usunięcia linii do infuzji zapewnia szczelne połączenie zestawu z opakowaniem?

Odp. Zamawiającego: *Zamawiający informuje, że dopuszcza.*

Pytanie nr 19:

Pytanie nr 1

Dotyczy części nr 22,30,32,34,43

Zamawiający w paragrafie 3 ust. 1 pkt. 2) projektu umowy zastrzegł, iż:

„1. Wykonawca zobowiązuje się do dostarczenia towaru pod wskazany adres Apteki Szpitalnej Zamawiającego, cyklicznie wg rzeczywistych potrzeb Zamawiającego w następujących terminach:

2) do 12 godzin od daty złożenia zamówienia w każdym dniu tygodnia, nie wyłączając niedziel i świąt, o każdej porze dnia i nocy w przypadku dostaw „w trybie na ratunek- cito.”

Za dni robocze uważa się dni od poniedziałku do piątku, z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy oraz dni wolnych u Zamawiającego. ”

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 dostawę „cito” do 12 godzin od poniedziałku do piątku od momentu złożenia zamówienia dla asortymentu znajdującego się w części nr 22,30,32,34,43?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że dopuszcza dostawę w trybie „cito” do 12 godzin od momentu złożenia zamówienia w dni robocze dla asortymentu znajdującego się w Części nr 22, 30, 32, 34, 43.

Pytanie nr 20:

1.Czy Zamawiający w par. 1.5 zamiast obowiązku wprowadzi prawo do dostarczenia zamiennika? Wykonawca oferuje towary wskazane w ofercie i tylko one są przedmiotem zamówienia publicznego w niniejszym postępowaniu. Zdefiniowanie przedmiotu zamówienia powoduje, że tylko co do niego strony zawierają umowę objętą obowiązkiem dostaw. Wykonawca nie jest w stanie zapewnić, że w każdym przypadku zaoferuje produkt zamienny, tym bardziej, że może się to wiązać z rażącą stratą po stronie Wykonawcy.

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 21:

2.Czy Zamawiający w par. 3.7 znieś obowiązek dostarczenia zamiennika lub dokonania zakupu u innego dostawcy? Wykonawca oferuje towary wskazane w ofercie i tylko one są przedmiotem zamówienia publicznego w niniejszym postępowaniu. Zdefiniowanie przedmiotu zamówienia powoduje, że tylko co do niego strony zawierają umowę objętą obowiązkiem dostaw. Wykonawca nie jest w stanie zapewnić, że w każdym przypadku zaoferuje produkt zamienny, tym bardziej, że może się to wiązać z rażącą stratą po stronie Wykonawcy.

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 22:

3.Czy Zamawiający w par. 7.2 zamiast naliczania kar za godzinę, przyjmie naliczanie ich za dzień opóźnienia? Obecna zasada prowadzi do naliczania kar w kwotach rażąco wygórowanych.

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 23:

4.Czy Zamawiający w par. 8.3.4 na końcu doda frazę: „Korekta cen w przypadku obniżenia cen urzędowych nie ma zastosowania, jeśli w ramach Umowy towar oferowany jest po cenie niższej?”

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 24:

5.Czy Zamawiający w par. 8.3.10 zamiast 12 miesięcy wpisze termin 3 miesiące? Wykonawca nie może być związany ofertą przez okres o 100% dłuższy, niż pierwotnie zakładany i nie może zagwarantować, że będzie przez okres dwukrotnie dłuższy dostarczać towar na podstawie niezmienionej oferty składanej w niniejszym postępowaniu.

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 25:

6.Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie w Części nr 6 poz. 1 (Adenosine 6mg/2ml x 6 amp.) leku w postaci fiołki, gdyż tylko w takiej postaci dostępny jest na rynku polskim?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że dopuszcza.

Pytanie nr 26:

7.Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydzielenie lub wykreślenie w Części nr 6 poz. 2 (BETAXOLOL 20mg x 28 tabl.) ze względu na zmianę bezpośredniego dystrybutora, w celu umożliwienia złożenia oferty większej liczbie Wykonawców?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że w takiej sytuacji należy wycenić ten produkt podając ostatnią cenę sprzedaży oraz dodać uwagę o jego braku.

Pytanie nr 27:

8.Czy Zamawiający w Części 6 poz. 5 miał na myśli wstrzykiwacze Solostar?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że tak.

Pytanie nr 28:

9.Czy Zamawiający w Części 6 poz. 9 (POLYSTYRENE SULFONATE proszek 8%Ca/1,0g x 300g) miał na myśli Calcium Resonium 1,2 g jonów wapnia/15g proszek x 300g?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że tak.

Pytanie nr 29:

10.Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydzielenie lub wykreślenie w Części nr 6 poz. 9 (TETRAZEPAM 50mg x 20 tabl. powł.) ze względu na zakończenie produkcji leku?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że w takiej sytuacji należy wycenić ten produkt podając ostatnią cenę sprzedaży oraz dodać uwagę o jego braku.

Pytanie nr 30:

część nr 25:

1. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na przedstawienie oferty na leki w innych niż przedstawiono w SIWZ wielkościach opakowań, z zachowaniem odpowiedniego przeliczenia wycenianej ilości:

Pozycja 11 – proponujemy opakowanie 108 tabl. zamiast 90 tabl.

Jak należałoby dokonać przeliczenia: pozostawiając 2 miejsca po przecinku czy też zaokrąglając w górę/ dół do pełnego opakowania.

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że należy podać pełne ilości opakowań zaokrąglone w górę.

Pytanie nr 31:

część nr 25:

2.Zwracamy się z uprzejmą prośbą o potwierdzenie, że w pakiecie 25 Zamawiający miał na myśli w pozycji: poz. 1 GLICLAZYD 60mgx90tbl. zamiast CLICLAZIDE 60mg x 90 tbl

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że tak.

Pytanie nr 32:

1.Dotyczy części 1 poz. 1 (IBUPROFEN, inj.5 mg/ml 4fiołki a*2ml)

Czy Zamawiający dopuści do wyceny preparat w postaci ampulek (tylko takie op. jest dostępne)

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że dopuszcza.

Pytanie nr 33:

2.Dotyczy części 2 poz. 1 oraz 2

(IODIXANOL, fiołka/320 mgJ/ml 100ml, 10 fiołek

IODIXANOL, fiołka/320mgJ/ml 50ml, 10 fiołek)

Czy Zamawiający dopuści do wyceny preparat w postaci butelek USB *10 szt. (tylko takie op. jest dostępne)

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że dopuszcza.

Pytanie nr 34:

3. Dotyczy części 9 poz. 1

Czy Zamawiający dopuści do wyceny Monover, 100 mgFe³⁺/ml; 1ml, roztw.d/wstrz.infuz., 5 amp w ilości 5 op. ?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że dopuszcza.

Pytanie nr 35:

4. Dotyczy części 16 poz. 4

Czy Zamawiający dopuści do wyceny preparat Jardiance, 10 mg, tabl.powl., 30 sz.t w ilości 6 op. (lek nie jest na liście leków refundowanych) celem złożenia korzystniejszej oferty handlowej.

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że dopuszcza.

Pytanie nr 36:

5. Czy Zamawiający zezwala na wycenę leków w opakowaniu zawierającym inną ilość sztuk (np. tabletek, kapsułek, ampułek, fiolek) niż podana przez Zamawiającego, a ilość opakowań odpowiednio przeliczyć tak, aby liczba sztuk była zgodna z SIWZ? Umożliwi to złożenie oferty atrakcyjniejszej pod względem ekonomicznym.

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że dopuszcza.

Pytanie nr 37:

6. 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 umieszczone w SIWZ:

- podawać pełne ilości opakowań zaokrąglone w górę, czy też
- ilość opakowań przeliczyć do dwóch miejsc po przecinku?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że należy podać pełne ilości opakowań zaokrąglone w górę.

Pytanie nr 38:

7. Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę postaci form doustnych, tj. wycenę:

zamiast tabletek – tabletki powlekane, kapsułki (w tym twarde i elastyczne) lub drażetki? zamiast tabletek powlekanych – tabletki, kapsułki (w tym twarde i elastyczne) lub drażetki? zamiast kapsułek (w tym twardych i elastycznych)-tabletki powlekane, tabletki, lub drażetki? Zamiast drażetek – kapsułki, tabletki lub tabletki powlekane? Zamiast: (tabletek, tabletek powlekanych lub kapsułek – twardych, elastycznych) - o dowolnym uwalnianiu – (tabletki, tabletki powl. lub kapsułki twarde, elastyczne) - o zmodyfikowanym uwalnianiu, zamiast tabletek dojelitowych – kapsułki dojelitowe i odwrotnie? Celem zaoferowania korzystniejszej oferty cenowej.

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że dopuszcza.

Pytanie nr 39:

8. Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę postaci form iniekcyjnych: amp.-fiol.; fiol.-amp-strz, ampułki-pojemniki, worek – butelki, flakony-butelki, i odwrotnie? Celem zaoferowania korzystniejszej oferty cenowej.

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że dopuszcza.

Pytanie nr 40:

9. Czy Zamawiający wyraża zgodę na umieszczenie adnotacji pod pakietem dla pozycji, których występuje przerwa w produkcji lub okresowy brak dostępności w sprzedaży ?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że w takiej sytuacji należy wycenić ten produkt podając ostatnią cenę sprzedaży oraz dodać uwagę o jego braku.

Pytanie nr 41:

1. Do §7 ust. 2 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę sposobu obliczania kary umownej zastrzeżonej w §7 ust. 2, w taki sposób aby wynosiła ona 0,2% wartości brutto niedostarczonego towaru, za każdy dzień zwłoki w realizacji dostawy zwykłej oraz 0,02% wartości brutto niedostarczonego w terminie towaru za każdą godzinę późnienia w przypadku dostawy pilnej?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 42:

2. Do §7 ust. 3 i 4 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę sposobu obliczania kary umownej zastrzeżonej §7 ust. 3 i 4, w taki sposób aby wynosiła ona 0,2% wartości brutto towaru, z którego dostawą Wykonawca pozostaje w zwłoce, obliczaną za każdy dzień zwłoki?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 43:

3. Do §8 ust. 3 pkt 9) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie postanowienia umownego wskazanego w §8 ust. 3 pkt 9) wzoru umowy zgodnie z którym Zamawiający przewiduje zmianę umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru wykonawcy w przypadku określenia przez NFZ średniego kosztu rozliczenia substancji czynnej stosowanych w programach lekowych i chemioterapii będącej przedmiotem niniejszej umowy poniżej ceny określonej w niniejszej umowie – w takiej sytuacji Zamawiający dopuszcza możliwość zmiany ceny substancji czynnych określonych w niniejszej umowie dla których NFZ określił średni koszt rozliczenia substancji czynnej poniżej ceny określonej w umowie do wysokości nie wyższej niż określona przez NFZ?

Po pierwsze, wskazać należy, że postanowienie to dotyczy wewnętrznych zasad rozliczeń między świadczeniodawcami a NFZ, w tym w szczególności zasad korygowania wartości produktu rozliczeniowego lub świadczenia w oparciu o zastosowanie współczynników korygujących, na które to zasady Wykonawca nie ma wpływu i nie jest ich stroną. Zgodnie z definicją współczynników korygujących wprowadzoną Rozporządzeniem Ministra Zdrowia w sprawie ogólnych warunków umów o udzielanie świadczeń opieki zdrowotnej z dnia 8 września 2015 r. są to współczynniki, za pomocą których wyliczana jest wysokość zobowiązania Funduszu wobec świadczeniodawcy. Ustalenia te są zatem wewnętrznymi uzgodnieniami Zamawiającego z NFZ, a Wykonawca nie jest ich adresatem i nie mogą one kształtować obowiązków wykonawców. W konsekwencji nieuzasadnione jest oczekiwanie od Wykonawcy, aby cena każdorazowo ulegała zmianie wskutek zmian ww. Zarządzeń czyli była warunkowana przepisami o charakterze wewnętrznym, których Wykonawca nie jest Stroną. Zasadniczym jest bowiem, iż zarządzenia te nie są źródłem prawa powszechnie obowiązującego Rzeczypospolitej Polskiej i wprowadzanie takich postanowień w umowie przetargowej i czynienie z nich zobowiązania Wykonawcy jest nieuprawnione i bezpodstawne. Zarządzenia Prezesa NFZ, które wprowadzają nowe zasady rozliczeń Świadczeniodawców z NFZ właśnie poprzez możliwość skorzystania ze współczynników korygujących są bowiem aktami prawa wewnętrznego, na co wprost wskazał Sąd Apelacyjny w Gliwicach w wyroku z dnia IV SA/Gl 1151/17. Bezpodstawnym jest zatem wskazywanie jako wiążącego bezwzględnie wszystkich uczestników mechanizmu zmiany cen w oparciu o współczynniki korygujące w sytuacji gdy brak jest podstawy prawnej uprawniającej do tego (Wykonawców nie wiążą bowiem ani Rozporządzenie Ministra Zdrowia ani Zarządzenia Prezesa NFZ).

Po drugie, podkreślić należy, że tak określona klauzula jest także nadużyciem w rozumieniu art. 353(1) KC. – zarówno, iż nie tylko nie ma przepisu uprawniającego do stosowania cen maksymalnych, w dodatku o charakterze ruchomym ale też narusza zasady współzycia społecznego. Niezgodnym bowiem z regułami uczciwości jest przerzucanie na Wykonawcę kosztów prowadzenia swojej własnej działalności niezwiązanej bezpośrednio ze świadczeniem Wykonawcy.

Po trzecie, nieuprawnione działania Zamawiającego wskazane powyżej wyczerpują także znamiona niedozwolonej klauzuli, o której mowa w art. 6 ust. 1 pkt 6 i 7 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów. Zgodnie z wyżej wskazanym przepisem zakazane są porozumienia, których celem lub skutkiem jest wyeliminowanie, ograniczenie lub naruszenie w inny sposób konkurencji na rynku właściwym, polegające w szczególności na: 6) ograniczaniu dostępu do rynku lub eliminowaniu z rynku przedsiębiorców nieobjętych porozumieniem; 7) uzgadnianiu przez przedsiębiorców

przystępujących do przetargu lub przez tych przedsiębiorców i przedsiębiorcę będącego organizatorem przetargu warunków składanych ofert, w szczególności zakresu prac lub ceny” – mając zaś na uwadze działania Zamawiającego polegające na wymaganiu zmiany ceny w oparciu o czynniki niezależne od Wykonawcy i wskazując na mechanizm, który jest wewnętrzną regulacją między Zamawiającym a NFZ wskazać należy, że zachodzi podstawa do uznania takich porozumień za nieważne, zgodnie z art. 6 ust. 2 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów. Ponadto działania Zamawiającego „przerzucającego” na Wykonawcę koszty prowadzenia swojej działalności można kwalifikować także jako nadużycie pozycji dominującej na rynku właściwym, które, zgodnie z art. 9 ust. 1 pkt 1 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów polega w szczególności na „bezpośrednim lub pośrednim narzucaniu nieuczciwych cen, w tym cen nadmiernie wygórowanych albo rażąco niskich, odległych terminów płatności lub innych warunków zakupu albo sprzedaży towarów”.

Po czwarte, zmiana, o którą wnosi Wykonawca będzie pozostawała w zgodzie z nowym projektem ustawy Prawo Zamówień Publicznych, której naczelną zasadą jest zrównoważenie pozycji stron w umowach w sprawie zamówienia publicznego poprzez zakaz kształtowania praw i obowiązków Zamawiającego i Wykonawcy w sposób rażąco nieproporcjonalny do rodzaju zamówienia oraz ryzyka związanego z jego realizacją.

Wykonawca wskazuje, że powyższe stanowisko znajduje potwierdzenie w wyroku z dnia 30 lipca 2019r. w sprawie o sygn. akt KIO 1331/19 oraz w wyroku z dnia 31 lipca 2019 r. o sygn. akt KIO 1382/19, w których to Krajowa Izba Odwoławcza odniosła się do zagadnienia przerwania kosztów związanych z każdorazowym dostosowywaniem ceny do progów kosztowych uprawniających do zastosowania współczynnika korygującego, wskazującego na bezpodstawność takiej praktyki. KIO wskazała wyraźnie, że zamawiający nie może opisywać przedmiotu w sposób , który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję (art. 29 ust. 2 ustawy PZP) (...)Wymóg zaoferowania ceny, której maksymalny limit ustalony ma być na podstawie zarządzenia Prezesa NFZ jest sprzeczny z zasadą uczciwej konkurencji w rozumieniu przepisów wskazanych wyżej (tj. dot. ochrony konkurencji). Dalej KIO stwierdza, że Zamawiający nie jest natomiast uprawniony do wpływania na treść oświadczenia woli wykonawcy poprzez narzucanie mu maksymalnej ceny, w tym również jednostkowej, za realizację zamówienia. Z uwagi na to, że zamawiający nie ma kompetencji w zakresie kształtowania cen ofert, które zostaną złożone przez wykonawców, czynność polegająca na narzuceniu maksymalnej ceny może być zakwalifikowana jako utrudniająca uczciwą konkurencję.

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ.

Pytanie nr 44:

4.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. Zamawiającego: Zamawiający wyjaśnia, że ww. przesłanki nie mają zastosowania.

Pytanie nr 45:

5.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. 1.01.2016r. – Prawo restrukturyzacyjne (Dz.U.2015.978 z późn. zm.) i ustawie z dn. 28.02.2003r. – Prawo upadłościowe (Dz.U.60.535 z późn. zm.).

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody.

Pytanie nr 46:

Pytanie 1 – dotyczy części nr 12:

Prosimy o doprecyzowanie opisu przedmiotu zamówienia i podanie wielkości opakowań produktów wymaganych w części nr 12.

Czy Zamawiający wymaga podania ceny za opakowanie handlowe czy za tabletkę?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że należy podać cenę za opakowanie.

- 12,5 mg x 28 kaps
- 25 mg x 28 kaps
- 50 mg x 28 kaps

Pytanie nr 47:

Pytanie 2 – dotyczy części nr 15:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie produktu w opakowaniu po 10 fiolek z jednoczesnym przeliczeniem ilości na opakowania handlowe?

W przypadku odpowiedzi pozytywnej prosimy o podanie ilości jaką należy zaoferować 308 op. czy 307,5 op.?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że dopuszcza. 308 op.

Pytanie nr 48:

Pytanie 3 – dotyczy części nr 33:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie produktu w opakowaniu po 10 amp. z jednoczesnym przeliczeniem ilości na opakowania handlowe tj. 10 op.?

Odp. Zamawiającego: Zamawiający informuje, że dopuszcza.

Powyższa informacja została zamieszczona na stronie internetowej prowadzonego postępowania w dniu 23.03.2021 r.


KIEROWNIK
Działu Zakupów i Zamówień Publicznych
Piotr Feszak