

# 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 28.10.2021 r.

## Dotyczy: przetargu nieograniczonego pn.: Dostawa produktów farmaceutycznych – sprawa nr 104/PN/2021

Na podstawie art. 135 ust. 6 – przetarg nieograniczony ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (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:

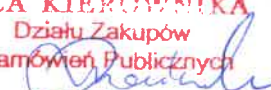
Z jakich powodów merytorycznych, w szczególności farmakologicznych, leczniczych bądź nawet ekonomicznych Zamawiający przyjął ponownie treść SWZ w zakresie części nr 33 poz. 1: „Sevofluran w butelce (nie szklanej) o pojemności 250 ml z fabrycznie zamontowanym, szczelnym, bezpośrednim systemem napełniania parowników typu Quik-Fil Mark II - bez żadnych dodatkowych elementów (nakręcanych, nakładanych itp.) łączących butelkę z parownikiem” (dalej również „Postępowanie”)? Wymaganie określone przez Zamawiającego dla części nr 33 poz. 1 w Postępowaniu, w zakresie wyposażenia butelki w zamknięcie typu Quick-Fil Mark II stanowi wprost naruszenie przez Zamawiającego ustawy z dnia 11 września 2019r. prawo zamówień publicznych (jt.Dz.U. 2021r. poz. 1129 ze zm.); dalej: „ustawa PZP” lub „Prawo zamówień publicznych”). Zamawiający wskazał bowiem w opisie przedmiotu zamówienia na zarejestrowany znak towarowy konkretnego producenta, tj. AbbVie Polska Sp. z o. o. Zamknięcie Quick-Fil jest stosowane tylko i wyłącznie w produktach tego producenta, w tym w oferowanym przez ten podmiot leku Sevoflurane. Podkreślamy przy tym, że bez znaczenia pozostaje przy tym użycie przez Zamawiającego w opisie przedmiotu zamówienia dla części 33 poz. 1 słowa „typu”, Zamawiający nie określa bowiem w żadnym miejscu SWZ, co rozumie przez rozwiązanie „typu” zamknięcie Quick-Fil. Jeżeli określenie to, miało oznaczać zdaniem Zamawiającego, możliwość zaoferowania rozwiązań równoważnych, zobowiązany on był określić w SWZ w jaki sposób oceniał będzie tę równoważność. Jakie rozwiązania, tj. zamknięcia uzna za równoważne do zamknięcia Quick-Fil. Określenie opisu przedmiotu zamówienia w sposób jaki to uczynił Zamawiający uniemożliwia Wykonawcy zaoferowanie rozwiązania równoważnego, a co za tym idzie złożenia ważnej oferty w Postępowaniu. Opis przedmiotu zamówienia w zakresie wymagania zamknięcia typu Quick-Fil oznacza de facto, że ważną ofertę w Postępowaniu może złożyć tylko jeden podmiot - AbbVie Polska Sp. z o. o. Ponadto podkreślamy, że przygotowanie OPZ w zakresie części nr 33 poz. 1 w Postępowaniu, we wskazany sposób nie ma żadnego uzasadnienia merytorycznego – farmakologicznego lub terapeutycznego. Wskazujemy, że wyposażenie produktu w zamknięcie Quick Fil nie ma żadnego istotnego znaczenia w zakresie stosowania preparatu Sevoflurane. Zaznaczamy w tym miejscu, że wyrokiem z dnia 26 czerwca 2019 r. w sprawie o sygn. KIO 1061/19, Krajowa Izba Odwoławcza w postępowaniu prowadzonym przez Wojewódzki Szpital Podkarpacki im. Jana Pawła II w Krośnie, nr postępowania EZ/215/41/2019, uwzględniła odwołanie Baxter i nakazała Zamawiającemu m. in. dokonanie zmiany opisu przedmiotu zamówienia poprzez usunięcie wymogu wyposażenia produktu Sevoflurane 250ml w system wlewowy Quick Fil. Co potwierdza, że Zamawiający dokonując opisu przedmiotu zamówienia w określony sposób i wymagając wyposażenia preparatu Sevoflurane 250ml w zamknięcie typu Quick Fil ogranicza konkurencję i zasady równego traktowania wykonawców. W wyroku KIO wskazało m. in.: „Wydając wyrok Izba wzięła pod uwagę złożone przez Odwołującego dowody nr 1 i 3 uznając, że Odwołujący udowodnił, iż system Quik-fil występuje tylko w przypadku leku Sevoflurane produkowanego przez jednego wykonawcę. Izba uznała też za udowodnione, że

niezależnie od zastosowanego systemu łączenia opakowania zawierającego ww. lek z parownikiem, działanie leku jest takie samo. System łączący butelkę z parownikiem nie ma wpływu na skuteczność Sewofluranu, co za tym idzie nie ma podstaw do wskazania konkretnego systemu jako jedyne umożliwiającego bezpieczne zastosowanie w działalności leczniczej Zamawiającego.” Dlatego też budzi uzasadnione wątpliwości opis przedmiotu zamówienia SWZ w dotychczasowym brzmieniu. Zwłaszcza, że według powszechniej wiedzy w tym zakresie, produkt odpowiadający wskazanemu opisowi przedmiotu zamówienia może zaoferować tylko jeden wykonawca na polskim rynku farmaceutycznym. Zamawiający podtrzymując obecny opis przedmiotu zamówienia nie tylko wskazuje (jedynego) potencjalnego producenta, ale ogranicza sobie możliwość wyboru korzystniejszej oferty w zakresie części 33 poz. 1 SWZ Postępowania. W tym miejscu należy także zauważyć, iż zasadą fundamentalną jest, by parowniki były raczej kompatybilne w stosunku do dostarczanego preparatu, a nie aby posiadały konkretny system charakteryzujący preparat konkretnego producenta. Wymóg postawiony przez Zamawiającego jest niczym nieuzasadniony, nie ma żadnego znaczenia ani leczniczego, ani terapeutycznego, ani nawet ekonomicznego. Zwłaszcza w sytuacji gdy wykonawcy poza oferowanym produktem – zwykle są zobowiązani do nieodpłatnego dostarczenia i zainstalowania parowników kompatybilnych z dostarczonym produktem. Poprzez tak postawione wymaganie, Zamawiający wskazuje na jednego, konkretnego producenta produktu leczniczego, czym narusza przepisy ustawy PZP, nakazujące Zamawiającemu przygotowanie i przeprowadzenie postępowania o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji i równe traktowanie wykonawców oraz opisanie przedmiotu zamówienia w sposób, który nie utrudnia uczciwej konkurencji. Ponadto podkreśliłyśmy, że Zamawiający nie może opisywać przedmiotu zamówienia przez wskazanie znaków towarowych, patentów lub pochodzenia, źródła lub szczególnego procesu, który charakteryzuje produkty lub usługi dostarczane przez konkretnego wykonawcę, jeżeli mogłoby to doprowadzić do uprzywilejowania lub wyeliminowania niektórych wykonawców lub produktów. Powyższy opis przedmiotu zamówienia stanowi ewidentnie bezzasadne i sprzeczne z ustawą prawo zamówień publicznych uprzywilejowanie jednego wykonawcy, a tym samym nieuzasadnione wyeliminowanie innych wykonawców (producentów). Takie działanie nosi znamiona naruszenia zasad uczciwej konkurencji i równego traktowania wszystkich wykonawców ustawy PZP. Ponadto, pragniemy wskazać, że w poprzednim postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na Dostawę leków, o numerze: 08/TP/2021 oraz ogłoszonym przez Zamawiającego, Zamawiający zastosował tożsamy wymóg, jednak w toku postępowania Zamawiający dopuścił produkt Baxter, zapewniając konkurencyjność cen w postępowaniu. Wynik tego postępowania był na korzyść produktu Baxter, Zamawiający z powodzeniem realizował zawartą w wyniku tego postępowania umowę, dlatego dziwi fakt ponownego ukształtowania opisu SWZ, faworyzującego konkretnego producenta na rynku.

Opis przedmiotu zamówienia w aktualnym brzmieniu SWZ w przedmiotowym zakresie, może stanowić podstawę do wniesienia na podstawie ustawy PZP w związku odwołania do KIO, dlatego też wnosimy, aby Zamawiający zechciał raz jeszcze przeanalizować całą dokumentację w ramach Postępowania i dokonał odpowiednich modyfikacji, tj. usunął wymaganie postawione w części 33 poz.1 Postępowania a dotyczące wymogu zamknięcia „typu quick-fill” bądź dopuścił preparat Sevoflurane Baxter 250 ml z fabrycznie zamontowanym, szczelnym, bezpośrednim systemem napełniania parownika wraz z dzierżawą/użyczeniem parowników kompatybilnych z ww. produktem i aparatami do znieczulenia posiadnymi przez Zamawiającego. Informujemy, iż Baxter rozważy podjęcie wszelkich możliwych prawnie środków w ramach Postępowania, w tym również powiadomienie Prezesa UZP o niezgodnościach z ustawą PZP w toczącym się Postępowaniu. Prosimy o zajęcie stanowiska w niniejszej sprawie do dnia 28 października 2021r. do godz. 10.00.

***Odp. Zamawiającego: Zamawiający dopuszcza preparat Sevoflurane Baxter 250 ml z fabrycznie zamontowanym, szczelnym, bezpośrednim systemem napełniania parownika wraz z dzierżawą parowników kompatybilnych z ww. produktem i aparatami do znieczulenia posiadnymi przez Zamawiającego. Wzór umowy dzierżawy pozostaje bez zmian.***

**Powyższa informacja została zamieszczona na stronie internetowej prowadzonego postępowania w dniu 28.10.2021 r.**

Z-CA KIEROWNIKA  
Działu Zakupów  
i Zamówień Publicznych  
  
Agnieszka Kuklińska - Znamirowska