



**Specjalistyczny Szpital im.
Ks. Biskupa Józefa Nathana w Branicach
ul. Szpitalna 18, 48-140 Branice**



JEDNOSTKA SAMORZĄDU
Województwa Opolskiego

Branice 22.01.2025 r.

Dotyczy postępowania: PN 6/2024

Do wszystkich wykonawców postępowania

Odpowiedzi na pytania

Specjalistyczny Szpital im. Ks. Biskupa Józefa Nathana w Branicach w związku z otrzymanymi zapytaniem do SWZ, działając na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11.09.2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2024 r. poz. 1320) niniejszym wyjaśnia treść specyfikacji warunków zamówienia w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego nr PN 6/2024 „Dostawa leków – z podziałem na 15 pakietów”

Pytanie 1

1. 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?

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody, proszę postąpić zgodnie z pkt 14 IV Rozdział SWZ

2. Czy zamawiający wyraża zgodę na zmianę wielkości opakowań ? Proszę podać sposób przeliczenia – do 2 miejsc po przecinku czy do pełnego opakowania w górę ?

Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę, proszę przeliczyć zgodnie z pkt 11 IV Rozdział SWZ

3. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postaci proponowanych preparatów – tabletki na tabletki powlekane lub kapsułki lub drażetki i odwrotnie?

Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę, proszę postąpić zgodnie z pkt 9,12,13 IV Rozdział SWZ

4. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postaci proponowanych preparatów – fiołki na ampułki lub ampułko-strzykawki i odwrotnie?

Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę, proszę postąpić zgodnie z pkt 12 IV Rozdział SWZ

5. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wielkości opakowań płynów, syropów, maści, kremów itp. celem zaproponowania oferty korzystniejszej cenowo (przeliczenie ilości opakowań miałyby miejsce w oparciu o mg, ml itp.)

Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę, proszę przeliczyć zgodnie z pkt 12 IV Rozdział SWZ

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; 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)?

Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę, proszę przeliczyć zgodnie z pkt 11 i 12 IV Rozdział SWZ

7. Czy Zamawiający dopuści wycenę produktów dostępnych na jednorazowe zezwolenie MZ ? W sytuacji jeśli aktualnie tylko takie produkty są dostępne na rynku.

Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuści

Pytanie 2

6. Dotyczy pakietu nr 1 poz. 70

Czy Zamawiający wyraża zgodę na złożenie oferty na potas w postaci kapsulek o przedłużonym uwalnianiu 315



mg jonów potasu (600 mg chlorku potasu) x 100 kapsulek?

Lek Kaldyum ma postać kapsulek o przedłużonym uwalnianiu.

Kapsułka zawiera mieszaninę jasnoniebieskich i białych lub prawie białych peletek zapewniających przedłużone uwalnianie chlorku potasu.

Po rozpadzie kapsułki, peletki ulegają rozproszeniu w treści pokarmowej i stopniowo uwalniają substancję czynną w trakcie przechodzenia przez przewód pokarmowy.

Chroni to przed osiągnięciem nadmiernie wysokiego miejscowego stężenia chlorku potasu i zmniejsza niepożądane działania na przewód pokarmowy.

Lek Kaldyum może być podany pacjentom karmionym przez zgłębnik ponieważ zgodnie z ChPL kapsułkę można otworzyć i wymieszać peletki z pokarmem lub płynem podawanym przez zgłębnik żołądkowy lub jelitowy.

Lek Kaldyum może być podany pacjentom z trudnościami w polykaniu, ponieważ zgodnie z ChPL kapsułkę można otworzyć i wymieszać peletki z pokarmem lub płynem [...].

Lek Kaldyum nie zawiera laktozy, a więc przy jego stosowaniu zmniejszone jest ryzyko działań niepożądanych u pacjentów z nietolerancją laktozy.

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody oraz pozostawia wymagania zgodnie z załącznikiem nr 2 do SWZ

7. Dotyczy: pakietu nr 1 poz. 154

Czy w pakiecie nr 1 w pozycji 230 Zamawiający wyraża zgodę na złożenie oferty na krem Infilea 0,5 mg/g x 30 g?

Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie 3

8. Czy ogłaszający w postępowaniu przetargowym o numerze referencyjnym PN 6/2024, Pakiet nr 1 Leki, pozycja 261 dotycząca „LACTOBACILLUS RHAMNOSUS LACTOBACILLUS HELVETICUS MINIMUM 2 MLD CFU BAKTERII KWASU MLEKOWEGO dostępne w ampułkach, fiolkach, saszetkach lub kapsułkach z możliwością podania samej zawartości w przypadku problemu z polykaniem 60 szt.” dopuszcza możliwość zastosowania produktu leczniczego TRILAC (lek OTC) w opakowaniach x 20 kapsulek z możliwością przeliczenia na taką wielkość opakowań?

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza, nie wymaga

Pytanie 4

Poniższe pytania dotyczą opisu przedmiotu zamówienia w Pakiecie nr 1 poz. 396 w przedmiotowym postępowaniu:

1. Czy w Pakiecie nr 1 poz. 396 Zamawiający dopuści zaferowanie produktu EnteroDr, również zawierającego 250mg kultur drożdżaków *Saccharomyces boulardii* w kapsułce? Produkt konfekcjonowany w op. x 20 kaps. (prosimy o dopuszczenie po przeliczeniu kapsulek na odpowiednią ilość opakowań z zaokrągleniem uzyskanego wyniku w górę). Poniżej tabela porównująca oba produkty:

produkt	Enterol	EnteroDr
postać	kapsułki	kapsułki
zawartość bakterii probiotycznych	Kultury probiotycznych drożdży <i>Saccharomyces boulardii</i> CNCM I-745,	Kultury probiotycznych drożdży <i>Saccharomyces boulardii</i> DBVPG 6763 (szczep identyczny z CNCM I-745 w badaniach genotypowych)
stężenie/pojedyncza dawka	stężenie 5 x 10 ⁹ CFU/ kaps (250mg/ kaps)	stężenie 5 x 10 ⁹ CFU/ kaps (250mg/ kaps)
główne wskazanie do	zaburzenia mikroflory jelitowej u	zaburzenia mikroflory jelitowej u



stosowania	dzieci i osób dorosłych w biegunkach o różnej etiologii	dzieci i osób dorosłych w biegunkach o różnej etiologii
możliwość przechowywania poza lodówką	tak	tak

Odpowiedź: Zamawiający nie dopuszcza, pozostawia wymagania zgodnie z załącznikiem nr 2 do SWZ.

Poniższe pytania dotyczą opisu przedmiotu zamówienia w Pakiecie nr 1 poz. 261 w przedmiotowym postępowaniu:

2. Czy w Pakiecie nr 1 poz. 261 Zamawiający dopuści zaoferowanie produktu ProbioDr, zawierającego 2 mld CFU najlepiej przebadanego pod względem klinicznym szczepu bakterii probiotycznych *Lactobacillus rhamnosus* GG ATCC53103 i *Lactobacillus helveticus* w łącznym stężeniu 2 mld CFU/ kaps.,? Produkt konfekcjonowany w op. x 60 kaps. (prosimy o dopuszczenie po przeliczeniu kapsułek na odpowiednią ilość opakowań z zaokrągleniem uzyskanego wyniku w górę). Poniżej tabela porównująca oba produkty:

produkt	Lacodofil	ProbioDr
postać	kapsułki twarde	kapsułki twarde
zawartość bakterii probiotycznych	kultury bakterii probiotycznych kwasu mlekowego <i>Lactobacillus rhamnosus</i> i <i>Lactobacillus helveticus</i> , stężenie 2 x 10 ⁹ CFU/ kaps	kultury bakterii probiotycznych kwasu mlekowego <i>Lactobacillus rhamnosus</i> i <i>Lactobacillus helveticus</i> , stężenie 2 x 10 ⁹ CFU/ kaps
stosunek ilościowy szczepów bakterii	<i>Lactobacillus rhamnosus</i> 95%: <i>Lactobacillus helveticus</i> 5%	<i>Lactobacillus rhamnosus</i> 95%: <i>Lactobacillus helveticus</i> 5%
główne wskazanie do stosowania	zaburzenia mikroflory jelitowej u dzieci i osób dorosłych	zaburzenia mikroflory jelitowej u dzieci i osób dorosłych
możliwość przechowywania poza lodówką	tak	tak

Odpowiedź: Zamawiający nie dopuszcza, pozostawia wymagania zgodnie z załącznikiem nr 2 do SWZ.

Poniższe pytania dotyczą opisu przedmiotu zamówienia w Pakiecie nr 1 poz. 413 w przedmiotowym postępowaniu:

3. Czy w Pakiecie nr 1 poz. 413 Zamawiający dopuści zaoferowanie produktu o składzie: Aqua, Zinc Oxide, Paraffinum Liquidum, Dicocoyl Pentaerythryl Distearyl Citrate, Sorbitan Sesquioleate, Cera Alba, Aluminum Stearates, Lanolin, Glycerin, Magnesium Sulfate, Paraffin, C10-C18 Triglyceride, Stearic Acid, Cera Microcrystallina, Benzyl Alcohol, Potassium Sorbate, Sodium Benzoate, Citric Acid, Lavandula Angustifolia, Oil, Limonene, Linalool, BHA?

Odpowiedź: Zamawiający nie dopuszcza, wymaga wyrobu medycznego min 15,2% tlenku cynku

Poniższe pytania dotyczą opisu przedmiotu zamówienia w Pakiecie nr 1 poz. 430 w przedmiotowym postępowaniu:

4. Czy w Pakiecie nr 1 poz. 430 Zamawiający dopuści test wykrywający AMP, BZO, THC, MDMA, FYL, MET, K2, BUP, CAT, MEP, OPI, MTD?

Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuszcza.

Pytanie 5

1. Do §2 ust. 6 oraz §3 ust. 6 wzoru umowy: Zwracamy się z prośbą o 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 wskazanych postanowień wzoru umowy jest na tyle ogólna i nieprecyzyjna, że na jej podstawie wykonawcy nie są w stanie określić faktycznej wielkości



**Specjalistyczny Szpital im.
Ks. Biskupa Józefa Nathana w Branicach
ul. Szpitalna 18, 48-140 Branice**



JEDNOSTKA SAMORZĄDU
Województwa Opolskiego

przedmiotu zamówienia w zakresie jego poszczególnych pozycji asortymentowych, a tym samym, nie są w stanie dokonać prawidłowej kalkulacji na potrzeby składanej oferty.

W wyroku z dnia 17.11.2023 r. (sygn.: KIO 3212/23) Krajowa Izba Odwoławcza uwzględniła odwołanie wniesione przez wykonawcę Urtica Sp. z o.o. z siedzibą we Wrocławiu w postępowaniu prowadzonym przez Szpital Specjalistyczny im. E. Biernackiego w Mielcu na dostawy produktów leczniczych oraz wyrobów medycznych, dotyczące analogicznych zapisów umownych, uznając za uzasadnione zarzuty naruszenia art. 99 ust. 1, art. 433 pkt 4, art. 441 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. 2024 poz. 1320 z późn. zm.). Krajowa Izba Odwoławcza w wyżej przywołanym wyroku stwierdziła, że Zamawiający jest bezwzględnie zobowiązany wskazać minimalną ilość każdego zamawianego produktu, zgodnie z treścią wynikającą z art. 433 pkt 4 PZP, a także uznała, że Zamawiający ma bezwzględny obowiązek w sposób precyzyjny, zrozumiały oraz jednoznaczny wskazać w zakresie każdego zamawianego produktu, jego ilość, do której może zwiększyć zakres zamówienia w ramach korzystania z prawa opcji, co z kolei wynika z treści art. 441 ust. 1 PZP.

KIO uznała, że chociaż Zamawiający rzeczywiście dysponuje ograniczonymi możliwościami w zakresie precyzyjnego określenia zapotrzebowania na poszczególne produkty, a rodzaj i ilość towarów koniecznych do prawidłowego udzielania świadczeń zdrowotnych są uzależnione od różnych okoliczności, to jednak ich zaistnienie nie ma wpływu na zapisy umowy, które naruszają art. 99 ust. 1 PZP, art. 433 pkt 4 PZP i art. 441 ust. 1 PZP. Izba potwierdziła, że norma wynikająca z art. 433 pkt 4 PZP, która zakazuje wprowadzania postanowień przewidujących możliwość dowolnego ograniczenia zakresu zamówienia, bez wskazania minimalnej wartości lub wielkości świadczenia stron oraz norma wynikająca z art. 441 ust. 1 PZP, która określa zasady korzystania z prawa opcji, nakazująca opisywać je w postaci zrozumiałych, precyzyjnych oraz jednoznacznych postanowień, mają charakter bezwzględnie obowiązujący. Ponadto, żadne inne przepisy PZP nie ograniczają ani nie wyłączają zastosowania tych norm w przypadkach wystąpienia okoliczności mających wpływ na rodzaj i ilość towarów stanowiących zapotrzebowanie podmiotów udzielających świadczenia zdrowotne. KIO stwierdziła też, że wszelkie okoliczności, które powodują, że Zamawiający nie jest w stanie przewidzieć, ile dokładnie produktów będzie potrzebował, nie mogą powodować naruszenia art. 99 ust. 1 PZP, który nakazuje jednoznacznie, wyczerpująco, dokładnie i zrozumiale opisać przedmiot zamówienia, w tym przypadku poprzez podanie liczby asortymentu, do której zamierza zmniejszyć lub zwiększyć zakres zamówienia w zakresie każdego produktu.

KIO wskazała, że w przypadku zamówienia udzielanego w częściach, każda z części zamówienia stanowi odrębne zamówienie. W związku z tym, opis przedmiotu zamówienia, który przewiduje dowolne zwiększanie lub zmniejszanie ilości produktów z wybranych pozycji asortymentu, w tym całkowitą rezygnację z niektórych pozycji asortymentu, należy uznać za niejednoznaczny, niewyczerpujący, nieprecyzyjny, nieuwzględniający wszystkich wymagań oraz okoliczności, mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty. Izba zauważyła, że możliwość zwiększenia zakresu zamówienia w istocie stanowi opcję, co potwierdza art. 31 ust. 2 PZP, z którego wynika, że przy ustaleniu wartości zamówienia uwzględnia się największy możliwy zakres tego zamówienia z uwzględnieniem opcji. KIO wywnioskowała także, że gdy przedmiotem zamówienia są dostawy, opcja stanowi instrument, który pozwala Zamawiającemu na nabycie produktów w ilości adekwatnej do zmian w zakresie jego potrzeb, występujących po zawarciu umowy w sprawie zamówienia publicznego. Zamawiający ma więc możliwość zastrzeżenia w umowie „opcji w górę”, przewidującej zwiększenie zakresu zamówienia oraz „opcji w dół”, pozwalającej na ograniczenie zakresu zamówienia. Nie jest nieprawidłowe zawarcie obu tych możliwości



w jednym postanowieniu umowy czy też powiązanie ich ze sobą, ale przy ograniczaniu zakresu zamówienia należy przestrzegać zasady wynikającej z treści art. 433 pkt 4 PZP, natomiast w zakresie, gdzie zwiększenie zakresu zamówienia stanowi opcję, należy stosować się do reguł wynikających z art. 441 ust. 1 PZP.

Odpowiedź: Zamawiający nie jest w stanie dokładnie oszacować ilości leków ze względu na częstą rotację pacjentów Szpitala, dlatego niemożliwym staje się dokładne określenie danej pozycji.

2. Do §7 ust.1 lit. b) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kar umownych za niedostarczenie w terminie zamówionej partii towaru poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 0,5% wartości nie dostarczonej w terminie części przedmiotu zamówienia za każdy dzień zwłoki?

Odpowiedź: Nie Zamawiający pozostawia zapisy projektu umowy bez zmian.

3. Do §7 ust.1 lit. c) wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kar umownych za niedostarczenie w terminie zareklamowanej partii towaru poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 0,5% wartości brutto nie dostarczonego w terminie zamówienia podlegającego reklamacji za każdy dzień zwłoki?

Odpowiedź: Tak, Zamawiający wyraża zgodę.

4. Do §11 ust.2 pkt 1) wzoru umowy. Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę §11 ust. 2 pkt 1) wzoru umowy poprzez usunięcie postanowienia ustanawiającego poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia na co najmniej 30% oraz 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 zapis §11 ust. 2 pkt 1) wzoru umowy, ustanawiający poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia na 30%, w żadnym stopniu nie zapewnia ekwiwalentności świadczeń stron umowy oraz nie niweluje ryzyka związanego 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 29% (co stanowi bardzo dużą wartość, zwłaszcza uwzględniając kwotę przedmiotu zamówienia oraz niskie marże w zamówieniach publicznych na dostawy leków) 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.

Odpowiedź: Nie, Zamawiający pozostawia zapisy projektu umowy bez zmian.

5. Do §11 ust.2 projektu umowy prosimy o dodanie zastrzeżenia, że w przypadku gdy strony nie dojdą do porozumienia w zakresie zmiany wynagrodzenia Wykonawcy w oparciu o §11 ust. 2 wzoru umowy, zarówno Wykonawca jak 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: Nie, Zamawiający pozostawia zapisy projektu umowy bez zmian.

6. Do §12 ust. 2 pkt 2 wzoru umowy. Prosimy o ograniczenie terminu na jaki możliwe będzie ewentualne



**Specjalistyczny Szpital im.
Ks. Biskupa Józefa Nathana w Branicach
ul. Szpitalna 18, 48-140 Branice**

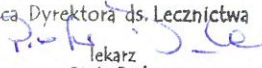


**JEDNOSTKA SAMORZĄDU
Województwa Opolskiego**

przedłużenie terminu obowiązywania umowy do 3 miesięcy.

Zastrzeżenie przez Zamawiającego możliwości przedłużenia umowy o 12 miesięcy jest nieproporcjonalnie duże w stosunku do terminu podstawowego (od 17.11.2024 r. do 31.03.2025 r.). W wyroku z dnia 20.09.2021 r. nr KIO 2450/21 (Legalis nr 2839179) Izba krytycznie odnosi się do tego rodzaju modyfikacji: „W przedmiotowym postępowaniu w świetle postanowień projektu umowy dotyczących opcji, wykonawca w stosunku do przeważającego zakresu przedmiotu zamówienia nie zna ostatecznego czasu trwania usługi ani poszczególnych okresów jej trwania, ani okoliczności, od których zależy, czy zamawiający skorzysta z opcji. Przy czym podkreślić należy, że o ile niepewność wykonawców co do skorzystania przez zamawiających z prawa opcji jest naturalną cechą tej instytucji, o tyle w niniejszym stanie faktycznym, niepewność ta dotyczy przedmiotu zamówienia w zdecydowanie przeważającej jego części (44 miesiące opcji wobec 3 miesięcy zamówienia podstawowego) i w dodatku bez dookreślenia dalszych zasad, na jakich będzie realizowana opcja.”.

Odpowiedź: Zamawiający ogranicza termin na jaki możliwe będzie ewentualne przedłużenie terminu obowiązywania umowy do 6 miesięcy.

Z-ca Dyrektora ds. Lecznictwa

lekarz
Piotr Duda
specjalista psychiatra