



# WOJEWÓDZKI SZPITAL ZESPOŁONY IM. L. RYDYGIERA W TORUNIU



DYREKTOR tel. 56 679 35 00  
NACZELNY LEKARZ tel. 56 679 35 01  
Z-CA DYREKTORA DS.ADMINISTRACYJNO-TECHNICZNYCH tel. 56 654 33 77

NIP: 956-19-49-580, REGON: 000316068, BDO: 000014564

ul. Św. Józefa 53-59, 87-107 Toruń 9  
skrytka pocztowa 7, www.wszcz.torun.pl  
tel. 56 679 31 00, fax 56 654 40 54, 56 659 61 28

Toruń, dnia 09-01-2024 r.  
W.Sz.Z:TZ-280-121/23

## Wykonawcy biorący udział w postępowaniu

dotyczy: postępowania na **dostawę leków do realizacji programów lekowych**

W związku z otrzymanymi zapytaniami do Specyfikacji Warunków Zamówienia, Zamawiający udziela poniższych odpowiedzi:

### Pytanie Nr 1 dot. Zadania nr 1:

Zamawiający wymaga aby przedmiot zamówienia w zadaniu nr 1 był refundowany w ramach programu lekowego B.12 i B.79 oraz występował w postaci kapsułek twardych 140 mg x 120.

Zgodnie z obowiązującym Obwieszczeniem Ministra Zdrowia z dnia 20 października 2023 r. w sprawie wykazu refundowanych leków, środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego oraz wyrobów medycznych na 1 listopada 2023 r., substancja czynna lbrutinibum jest refundowana w ramach programu lekowego B.12.FM w postaci kapsułek twardych (140 mg x 120 kaps.) i tabletek powlekanych po 30 szt (dawki 140 mg, 280 mg, 420 mg i 560 mg) oraz w ramach programu lekowego B.79 w postaci kapsułek twardych (140 mg x 90 kaps.) i tabletek powlekanych po 30 szt (dawki 140 mg, 280 mg, 420 mg).

Wobec powyższego proszę o doprecyzowanie, jakich dawek w jakiej postaci Zamawiający wymaga, żeby mógł być spełniony warunek refundacji leku w obu programach lekowych.

Proszę również o potwierdzenie, że chodzi o program lekowy B.12.FM a nie B.12.

### Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje modyfikacji Specyfikacji Warunków Zamówienia polegającej na dostosowaniu dawki do właściwego programu lekowego w części dotyczącej Zadania Nr 1 (Załącznik Nr 2/1 do SWZ), zmienia się wymagana pojemność produktu leczniczego.

Załącznik Nr 2/1 otrzymuje następujące brzmienie:

Załącznik Nr 2/1

do SWZ Nr W.Sz.Z: TZ-280-121/23

Specyfikacja asortymentowo-ilościowo-cenowa i standardy jakościowe odnoszące się do wszystkich istotnych cech przedmiotu zamówienia  
**Zadanie Nr 1**

Lp.	Przedmiot zamówienia	Nazwa handlowa oferowanego produktu i nr GTIN/EAN produktu (podać)	Nazwa producenta oferowanego produktu	Pojemność	Ilość	Jednostka miary	Cena jedn. netto	Wartość netto	VAT %	Wartość brutto
1	lbrutinibum			tabletki powlekane 420 mg x 30	140	op.				

Lek refundowany w ramach programu lekowego B.12.FM



Województwo  
Kujawsko-Pomorskie

**Pytanie Nr 2 dot. pkt. VI Formularza ofertowego, Rozdz. VI pkt. 2 SWZ oraz § 3 ust. 1 wzoru umowy – termin dostawy:**

Czy z uwagi na fakt, że wymienione produkty lecznicze w zadaniu nr 1 nie są lekami na tzw. „ratunek” i nie wymagają dostaw w ciągu 24 godzin od momentu złożenia zamówienia, ze względu na specyfikę i konieczność planowania podania z wyprzedzeniem, Zamawiający wydłuży termin dostawy do 48 godzin dla zadania nr 1?

Obecny zapis wprowadza nieproporcjonalne ograniczenie w stosunku do obiektywnych potrzeb Zamawiającego.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na wydłużenie terminu dostawy do 48 godzin od momentu złożenia zamówienia **dla Zadania Nr 1.**

W związku z powyższym Zamawiający modyfikuje zapisy zawarte w rozdziale VI pkt. 2 SWZ, w § 3 ust. 1 wzoru umowy oraz w formularzu „Oferta” **Załącznik Nr 1** do SWZ, nadając im poszczególne brzmienie:

• **rozdział VI pkt. 2 SWZ**

Termin dostawy: Wykonawca zobowiązany będzie dostarczać przedmiot zamówienia w terminie 24 godzin, natomiast dla Zadania Nr 1 w ciągu 48 godzin, licząc od momentu złożenia pisemnego zamówienia na koszt własny do Aptek Szpitalnych (...)

• **§ 3 ust. 1 wzór umowy:**

Wykonawca zobowiązany jest dostarczać Zamawiającemu przedmiot umowy – w ciągu 24 godzin, natomiast dla **Zadania Nr 1** w ciągu 48 godzin, licząc od dnia złożenia pisemnego zamówienia na koszt własny do Aptek Szpitalnych (...)

• **Formularz „Oferta” pkt. VI (Załącznik Nr 1 do SWZ):**

Zobowiązujemy się dostarczać przedmiot zamówienia w ciągu 24 godzin, natomiast dla **Zadania Nr 1** w ciągu 48 godzin, licząc od dnia złożenia pisemnego zamówienia na własny koszt do Aptek Szpitalnych (...)

**Pytanie Nr 3 dot. § 4 ust. 3 i 4 wzoru umowy – kary umowne**

Czy Zamawiający zgodzi się w § 4 ust. 3 i 4 wzoru umowy na zmianę kary umownej wynoszącej 10% ceny brutto przedmiotu umowy lub ewentualnie jej części, wobec której nastąpiło odstąpienie, na karę wynoszącą 10% wartość brutto niezrealizowanej wartości umowy lub ewentualnie niezrealizowanej części, wobec której nastąpiło odstąpienie

Mając na uwadze wytyczne UZP i wypracowane stanowisko KIO w którym określając wysokość kar umownych, Zamawiający powinien kierować się zdrowym rozsądkiem. Zbyt restrykcyjne kary umowne w połączeniu z wynikającą z ustawy o finansach publicznych koniecznością ich dochodzenia przez zamawiającego może prowadzić nie tylko do negatywnych konsekwencji dla wykonawcy, ale być powodem niemożności zrealizowania zamówienia. Powyższy zapis w brzmieniu przewidującym karę umowną zamówienia również prawidłowo zrealizowanego pozostaje w sprzeczności funkcją kary umownej określonej przez przepisy kodeksu cywilnego.

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy zawarte we wzorze umowy.

**Pytanie Nr 4 dot. Zadania Nr 18**

Czy w związku brakiem możliwości dokonania wyceny leku Roksadustatum za mg w pakiecie nr 18 Zamawiający zechce dokonać modyfikacji formularza przez podanie ilości opakowań poszczególnych dawek leku oraz czy wyrazi zgodę na podanie ceny jednostkowej netto oraz ceny jednostkowej brutto za opakowanie handlowe?

**Odpowiedź:**

Zamawiający dokonuje modyfikacji Specyfikacji Warunków Zamówienia polegającej na podaniu ilości opakowań poszczególnych dawek leku, które należy wycenić w części dotyczącej Zadania Nr 18 (Załącznik Nr 2/18 do SWZ).

**Załącznik Nr 2/18** otrzymuje następujące brzmienie:

Załącznik Nr 2/18

do SWZ Nr W.Sz.Z: TZ-280-121/23

Specyfikacja asortymentowo-ilościowo-cenowa i standardy jakościowe odnoszące się do wszystkich istotnych cech przedmiotu zamówienia - *Zadanie Nr 18*

Lp.	Przedmiot zamówienia	Nazwa handlowa oferowanego produktu i nr GTIN/EAN produktu (podać)	Nazwa producenta oferowanego produktu	Pojemność	Ilość	Jednostka miary	Cena jedn. netto	Wartość netto	VAT %	Wartość brutto
1	Roxadustatum			tabletki powlekane 20mg x 12	5	op.				
2				tabletki powlekane 50mg x 12	5	op.				
3				tabletki powlekane 70 mg x 12	5	op.				
4				tabletki powlekane 100 mg x 12	5	op.				
5				tabletki powlekane 150 mg x 12	5	op.				
<b>Wartość zamówienia ogółem:</b>										

Lek refundowany w ramach programu lekowego B.37

**Pytanie Nr 5 dot. Zadania Nr 4**

Czy Zamawiający w zadaniu nr 4 miał na myśli Trastuzumab w dawce inj. 150 mg proszek do sporządzania koncentratu do infuzji?

**Odpowiedź:**

Zamawiający w dniu 14.12.2023 r. dokonał modyfikacji w zakresie dawki wskazanego produktu leczniczego.

**Pytanie Nr 6 dot. wzoru umowy**

Czy Zamawiający wykreśli zapis par. 3.6? Do zwrotu towaru konieczne jest przeprowadzenie procedury reklamacyjnej, nie może się to odbyć na podstawie jednostronnej, niepodlegającej weryfikacji decyzji Zamawiającego. Dotyczy to w szczególności reklamacji jakościowych – taka procedura musi odbywać się przy udziale sprzedawcy reklamowanego towaru. W takim wypadku zakłada się, że Wykonawca ma czas (np. 3 dni robocze) na weryfikację reklamacji i jej akceptację. „Załatwienie” reklamacji poprzez jednostronną decyzję o odesłaniu towaru jest sprzeczne z prawem.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie § 3 ust. 6 wzoru umowy.

Zawarty zapis dotyczy zwrotu dostaw w przypadku niezgodności ilościowych lub asortymentowych, a nie reklamacji jakościowych.

**Pytanie Nr 7 dot. wzoru umowy**

Czy Zamawiający zmieni wartość kar umownych określonych w par. 4.1.b z 3% do wartości max 1%? Obecna kara umowna jest rażąco wygórowana.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wysokości kar umownych.

**Pytanie Nr 8 dot. §1 ust. 4 wzoru umowy**

Prosimy o skonkretyzowanie, że podana graniczna wielkość opcji (30%) odnosi się do poszczególnych pozycji asortymentowych, jakie Zamawiający zamierza zrealizować, co oznacza, że każdy z produktów może zostać zamówiony przez Zamawiającego w ilości maksymalnie o 30% większej niż pierwotnie zakładano. Zastrzeżenie prawa opcji w aktualnym brzmieniu w praktyce oznaczać może, że niektóre z wycenianych pozycji asortymentowych mogą nie ulec zwiększeniu wcale, natomiast inne pozycje asortymentowe mogą

zostać zwiększone o niczym nieograniczoną ilość, uwarukowaną jedynie granicą wynoszącą „30% całkowitej wartości przedmiotu umowy”.

**Odpowiedź:**

Zamawiający potwierdza, że podana graniczna wartość (30%) dotycząca prawa opcji odnosi się do poszczególnych pozycji asortymentowych.

**Pytanie Nr 9 dot. §4 ust. 1 lit. a), b) wzoru umowy**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na ujednoczenie kar umownych zastrzeżonych w §4 ust. 1 lit. a) oraz lit. b) wzoru umowy w taki sposób, aby w każdym przypadku kara za opóźnienie w realizacji dostawy wynosiła 0,5% wartości brutto niezrealizowanej dostawy za każdy rozpoczęty dzień opóźnienia?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie Nr 10 dot. §4 ust. 2 wzoru umowy:**

Prosimy o wskazanie, jakie okoliczności Zamawiający ma na myśli jako przypadki nienależytego wykonania umowy, skutkujące obowiązkiem zapłaty kary umownej przez Wykonawcę oraz ustanowienie zamkniętego katalogu tych okoliczności, ze względu na fakt, że warunkiem prawidłowo i skutecznie zastrzeżonej kary umownej jest precyzyjne oraz konkretnie wskazanie obowiązku strony, którego nienależyte wykonanie rodzi obowiązek zapłaty kary umownej.

**Odpowiedź:**

Określenie „nienależyte wykonanie umowy” jest ogólne, a zarazem pojemne, że nie sposób wyczerpująco wskazać wszystkich sytuacji, w których takie wykonanie ma miejsce. Najogólniej rzecz ujmując, o nienależyтым spełnieniu świadczenia można mówić w aspekcie zachowania terminu, miejsca i sposobu dostawy, czy też jakości w szerokim rozumieniu np. dostawa rzeczy uszkodzonej, brak opakowania i innych walorów (oznaczenie towaru, informacja dot. towaru w postaci ulotki dołączonej do opakowania itp.) lub ich niewłaściwość, nieprawidłowe przechowywanie czy transport. Ponadto musi być spełniony warunek, że Wykonawca wyrządził Zamawiającemu szkodę i jej dobrowolnie nie naprawił.

**Pytanie Nr 11 dot. §4 ust. 2 wzoru umowy:**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wysokości kary umownej zastrzeżonej w §4 ust. 2 wzoru umowy w taki sposób, aby wynosiła ona 1% wartości brutto nienależycie wykonanej części zamówienia?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pytanie Nr 12 dot. §6 ust. 1 pkt 1 wzoru umowy.**

Prosimy o ograniczenie terminu na jaki możliwe będzie ewentualne przedłużenie terminu obowiązywania umowy do 6 miesięcy.

Wyjaśniamy, że zastrzeżenie przez Zamawiającego możliwości przedłożenia czasu trwania umowy do 48 miesięcy jest nieproporcjonalnie duże w stosunku do terminu podstawowego (12-miesięcznego). W tym miejscu wskazujemy na wyrok Krajowej Izby Odwoławczej Wyrok z 20.09.2021 r. nr KIO 2450/21 (Legalis nr 2839179), gdzie 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”.

Powyższe naruszenie art. 99 ust. 1 PrZamPubl wiąże się też z naruszeniem art. 16 PrZamPubl, przede wszystkim w kontekście braku zachowania przez zamawiającego zasady przejrzystości, a ponadto wiąże się z naruszeniem art. 353<sup>1</sup> KC, gdyż projekt umowy w zakresie dotyczącym opcji sprzeciwia się ustawie, a także zasadom współżycia społecznego. Za nieuprawnione należy bowiem uznać takie ukształtowanie stosunku, które nie pozwala wykonawcy poznać wiedzy co do przeważającego zakresu umowy, a w konsekwencji co do ryzyka związanego z realizacją tej umowy.”. Również w wyroku o sygn. akt KIO 1807/12 Izba wyraziła pogląd, zgodnie z którym „(...) mimo braku wyraźnego ograniczenia, nie było celem ustawodawcy stworzenie podstawy prawnej do zaistnienia sytuacji, w ramach której zamówienie podstawowe będzie miało charakter mniejszościowy wobec zamówienia objętego prawem opcji”. W ww. wyroku Izba wskazała zatem, że nie ma przeszkód, aby zamówienie przewidywało prawo opcji, lecz jako pewny margines realizacji całego zamówienia, nie zaś jako jego przeważającą część.

**Odpowiedź:**

Zamawiający modyfikuje zapis § 6 ust. 1 pkt 1) wzoru umowy (Załącznik Nr 5 do SWZ):

- § 6 ust. 1 pkt 1) otrzymuje następujące brzmienie:

*„1) w przypadku wystąpienia okoliczności niemożliwych do przewidzenia i niezrealizowania w okresie umownym przedmiotu zamówienia na poziomie deklarowanego 70% przewidzianego w SWZ, Zamawiający dopuszcza przedłużenie okresu realizacji zamówienia (nie dłużej niż do 18 miesięcy) do czasu wykorzystania wartości przedmiotu zamówienia z uwzględnieniem powyższego ograniczenia o 30%, a także możliwość odpowiedniej (proporcjonalnej) zmiany wynagrodzenia (cen jednostkowych) w przypadku wykazania przez Wykonawcę zmiany cen wyrobów lub kosztów dostawy przedmiotu zamówienia na rynku, ale nie więcej niż o 10% w odniesieniu do obowiązujących w umowie cen jednostkowych netto.”*

Zamawiający zamieszcza zmodyfikowany Załącznik Nr 1 (druk „Oferta”), Załącznik Nr 5 (wzór umowy) oraz zmodyfikowane **specyfikacje asortymentowo-ilościowo-cenowe i standardy jakościowe odnoszące się do wszystkich istotnych cech przedmiotu zamówienia** (Załącznik Nr 2/1 i Nr 2/18 do SWZ) na stronie prowadzonego postępowania Zamawiającego – [www.platformazakupowa.pl/pn/wszz\\_torun](http://www.platformazakupowa.pl/pn/wszz_torun).

Wszelkie dopuszczenia i zmiany wynikające z powyższych odpowiedzi na pytania należy uwzględnić w składanych ofertach.

Z poważaniem

W trybie art 52 ust. 2 ustawy  
Prawo zamówień publicznych  
z up. Dyrektora Wojewódzkiego  
Szpitala Zespolonego w Toruniu

**KIEROWNIK**  
Działu Zamówień Publicznych  
i Zaopatrzenia  
Anna Wutrych-Krajewska