



SZPITAL SPECJALISTYCZNY  
w PIŁA  
im. Stanisława Staszica  
64-920 Piła, ul. Rydygiera 1



System  
zarządzania  
ISO 9001:2008  
ISO 14001:2004  
PN-N-18001:2004  
ISO 27001:2013  
  
www.tuv.com  
ID 9108628147

Dyrektor (067) 210 62 00  
Centrala (067) 210 62 04  
Fax (067) 212 40 85  
e-mail: [wszpila@pi.onet.pl](mailto:wszpila@pi.onet.pl)  
[www.szpitalpila.pl](http://www.szpitalpila.pl)

Piła, 24 stycznia 2018 roku

NO-ZP.IV – 240/05/18

### Uczestnicy postępowania

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego pod hasłem „Leki cytostatyczne”

Szpital Specjalistyczny w Piła im. Stanisława Staszica informuje, że w do wyżej wymienionego przetargu wpłynęły następujące pytania:

1. Dotyczy Zadania nr 1 poz. 42: Zwracam się z prośbą o odpowiedź, czy Zamawiający dopuści preparat Mitoxantron EBW 20mg 2mg/ml 1 fiole 10 ml, o którym wiadomo, iż posiada trwałość po rozpuszczeniu powyżej 48 h, potwierdzony w CHPL, natomiast brak jest danych o trwałości po otwarciu?

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza.

2. Dotyczy Zadania nr 1 poz. 13, 14, 15: Zwracam się z pytaniem, czy Zamawiający dopuści preparat Docetaxel koncentrat do sporządzania roztworu do infuzji odpowiednio w stężeniach 20 mg/2 ml x 1 fiole. 80 mg/8 ml x 1 fiole., 160 mg/16 ml x 1 fiole.?

**Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza.

3. Dotyczy wzoru umowy: Czy Zamawiający zgodzi się na dodanie we wzorze umowy fragmentu o następującej treści: „W razie wystąpienia nieprzewidzianych i niezależnych od Wykonawcy okoliczności takich jak: utrata statusu refundacyjnego leku, wstrzymanie sprzedaży lub wycofanie produktu leczniczego z obrotu decyzją Głównego Inspektora Farmaceutycznego, zaprzestanie produkcji, skutkujących uniemożliwieniem realizacji umowy przez Wykonawcę, przy jednoczesnym udokumentowanym braku możliwości dostarczenia przez Wykonawcę lub innego dostawcę przedmiotu umowy lub towaru równoważnego/odpowiednika, strony mają prawo do odstąpienia od umowy za porozumieniem stron.”

W przypadku braku zgody na powyższy zapis, jakie działania Zamawiający zamierza podjąć w razie wystąpienia wymienionych okoliczności?

W projektowanej ustawie o zmianie ustawy o refundacji leków, środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego oraz wyrobów medycznych oraz niektórych innych ustaw (projekt z dnia 3.02.2017 r.) zmianie ulegnie m.in. art. 11 ustawy o refundacji leków, zgodnie z którym Minister Zdrowia będzie miał możliwość zmiany każdej decyzji refundacyjnej z urzędu w niesprecyzowanym i nieograniczonym zakresie - art. 11 ust. 12:

„12. Minister właściwy do spraw zdrowia może wszcząć z urzędu postępowanie w sprawie zmiany decyzji administracyjnej o objęciu refundacją oraz ustaleniu urzędowej ceny zbytu dla leku, środka spożywczego specjalnego przeznaczenia żywieniowego oraz wyrobu medycznego w przypadku:

1. zagrożenia wystąpienia istotnego ograniczenia dostępności świadczeniobiorców do leków, środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego oraz wyrobów medycznych lub
2. znacznego wzrostu odpłatności lub dopłat świadczeniobiorców do leków, środków spożywczych specjalnego przeznaczenia żywieniowego oraz wyrobów medycznych, lub
3. wystąpienia nowych okoliczności faktycznych lub pojawienia się nowych dowodów wpływających na ocenę kryteriów, o których mowa w art. 12 pkt. 3-12.”

Powyższe oznacza, że Minister Zdrowia będzie mógł w każdym czasie zmienić każdą decyzję refundacyjną skracając jej okres obowiązywania uniemożliwiając zobowiązanie się przez wykonawcę do zapewnienia utrzymywania statusu refundacyjnego produktu. Utrzymanie zaś statusu refundacyjnego leku nie zależy jedynie od działania bądź zaniechania wykonawcy, lecz jest od niego niezależne. Nie można więc obarczać jedynie Wykonawcę ryzykiem istotnej zmiany okoliczności powodującej, że dalsza realizacja umowy, staje się dla Wykonawcy nie tylko nieopłacalna, co wręcz niemożliwa.

Ponadto z uwagi na to, iż Wykonawca, może prowadzić hurtownię tzw. producencką, a nie pełnoprofilową co oznacza, że nie może dostarczyć produktów innych niż te, które pozostają w jego portfolio i do których dostarczenia zobowiązuje się w złożonej ofercie wskazując nazwę handlową produktu, więc faktycznie nie ma możliwości dostarczenia odpowiednika równoważnego.

Wykonawca zwraca również uwagę, że dystrybucja leków może następować bezpośrednio do szpitali, a to oznacza, że nie istnieją zapasy produktów u innych podmiotów. Stąd, nie będzie możliwe skorzystanie z zakupu przedmiotu umowy u innego Sprzedawcy. Niemożliwy może okazać się również zakup przez Zamawiającego odpowiednika leku, ponieważ na rynku może nie być produktów spełniających wymogi równoważności.

**Odpowiedź:** Zgodnie z projektem umowy.

**4.** Dotyczy§ 8 ust. 2 wzoru umowy – kary umowne: Czy Zamawiający zgodzi się na zmianę § 8 ust. 2 wzoru umowy o treści: „W przypadku odstąpienia od umowy z winy jednej ze stron, druga strona umowy może dochodzić od strony winnej, kary umownej w wysokości 10% wartości umowy na następujący:

„W przypadku odstąpienia od umowy z winy jednej ze stron, druga strona umowy może dochodzić od strony winnej, kary umownej w wysokości 10% wartości niezrealizowanej części umowy. Zgodnie z art. 483 § 1 kodeksu cywilnego (kc) „Można zastrzec w umowie, że naprawienie szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego nastąpi przez zapłatę określonej sumy (kara umowna)”.Powyższe oznacza, że nie można karać za zamówienie zrealizowane należycie. Natomiast z taką sytuacją będziemy mieli do czynienia, gdy zostanie nałożona kara umowna od całości wynagrodzenia umownego, podczas gdy nienależyte wykonanie będzie dotyczyło tylko części wolumenu. W niniejszej umowie mamy bowiem do czynienia z dostawami częściowymi (partiami), a nie z dostawą jednorazową. Może zdarzyć się tak, że opóźnienie bądź niewykonanie dotyczyć będzie tylko niewielkiej części umowy. Nie można tej sytuacji traktować na równi z sytuacją, w której opóźnienie bądź niewykonanie będzie dotyczyć całej umowy. Zwracamy uwagę, że na mocy art. 484 § 2 kc „Jeżeli zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej; to samo dotyczy wypadku, gdy kara umowna jest rażąco wygórowana”. Najczęściej spory sądowe o zamiarkowanie kar umownych dotyczą właśnie sytuacji, gdy kara jest nieadekwatna do stopnia niewykonania lub nienależytego wykonania umowy. Pozostawienie więc treści § 8 ust. 2 wzoru umowy w brzmieniu dotychczasowym, może doprowadzić do tego, że Wykonawca, niesłusznie ukarany karą umowną od całości wynagrodzenia, będzie skutecznie dochodzić zamiarkowania kary umownej przed sądem. Powyższe potwierdza orzecznictwo Sądu Najwyższego. Jak stwierdził SN „O tym, czy w danym wypadku można mówić o karze umownej rażąco wygórowanej, nie może sama przez się decydować jej wysokość przyjęta procentowo w określonym akcie prawnym, lecz przede wszystkim stosunek, w jakim do siebie pozostają dochodzona kara umowna i spełnione z opóźnieniem świadczenie dłużnika. W sytuacji, gdy kara umowna równa się bądź zbliżona jest do wysokości wykonanego z opóźnieniem zobowiązania, w związku z którym ją zastrzeżono, można ją uważać za rażąco wygórowaną w rozumieniu art. 484 § 2 k.c” (Wyrok SN z dnia 20 maja 1980 r., I CR 229/80, OSNC 1980, nr 12, poz. 243). Przykładowo, jeśli niewykonanie zamówienia będzie dotyczyło 5% wartości umowy, to kara umowna

wyniesie mimo to 5% wartości umowy. Podobnie w nowszym orzecznictwie: „Miarkowanie kary umownej zastrzeżonej na wypadek zwłoki w spełnieniu całości świadczenia jest co do zasady dopuszczalne także ze względu na wykonanie przez dłużnika zobowiązania w znacznej części” (Wyrok SN z dnia 21 września 2007 r., V CSK 139/07, OSNC-ZD 2008, nr 2, poz. 44). Istnieje również wiele wyroków Sądów Apelacyjnych i Sądów Okręgowych potwierdzających konieczność miarkowania kary w przypadku jej nieadekwatności do stopnia niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania.

**Odpowiedź:** Zgodnie z projektem umowy.

**5.** Dotyczy § 6 ust. 10. wzoru umowy – termin ważności dostarczanych leków: Czy Zamawiający zgodzi się na skrócenie terminu ważności dostarczanych leków z minimum 12 do minimum 6 miesięcy od daty dostarczenia? Biorąc pod uwagę fakt, że dostawy realizowane są na bieżąco, w bardzo krótkich terminach i Szpital nie buduje sobie zapasów, 6 miesięczny termin ważności wydaje się być wystarczający. Ewentualnie czy Zamawiający zgodzi się na dopisanie we wzorze umowy zdania: „Dostawy produktów z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę na nie musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego”?

**Odpowiedź:** Zgodnie z projektem umowy.

**6.** Dotyczy § 6 ust. 3 wzoru umowy – termin dostawy: Czy Zamawiający zgodzi się na wydłużenie terminu standardowej dostawy przedmiotu zamówienia do 48 godzin i dostawy na cito do 24 godzin? Tak krótkie terminy dostaw, jak zostały określone we wzorze umowy faworyzują lokalnych dostawców, a tym samym naruszają zasadę równego udziału stron w postępowaniu. Ze względu na skalę prowadzonej przez Wykonawcę działalności, wymagany 24 godzinny termin dostawy jako standardowy oraz 10 godzinny termin dostawy na cito, nie zawsze jest możliwy do realizacji. Ponadto, tego typu wymóg dyskryminuje wykonawców, których hurtownia leków zlokalizowana jest poza województwem wielkopolskim, stąd może wpływać na konkurencyjność postępowania. Zapewni ją dopuszczenie zaproponowanych terminów dostaw, jako maksymalnych terminów. Oczywiście, w miarę możliwości Wykonawcy, dostawy będą realizowane w terminie najkrótszym z możliwych.

**Odpowiedź:** Zgodnie z projektem umowy.

**7.** Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydzielenie z Zadania nr 5 poz. 3 do oddzielnego pakietu? Pozwoli to na złożenie konkurencyjnych ofert, a Zamawiającemu na możliwość wyboru najkorzystniejszej dla Szpitala oferty, spośród większej liczby Wykonawców.

**Odpowiedź:** Zgodnie z SIWZ.