# WCPiT/EA/381-11/2022 Poznań, 2022-03-21

Uczestnicy postępowania

**Dotyczy: przetargu nieograniczonego na DOSTAWĘ ANTYBIOTYKÓW.**

Zgodnie z art. 135 ust. 2 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z dnia 11 września 2019r. (t.j. Dz.U. z 2019 r. poz. 2019 ze zm.), Wielkopolskie Centrum Pulmonologii i Torakochirurgii SP ZOZ udziela wyjaśnień dotyczących Specyfikacji Warunków Zamówienia oraz na podstawie art. 137 ust.1-2 ustawy Prawo Zamówień Publicznych zmienia treść SWZ.

**Zestaw I**

# Pytanie 1:

Ogólne: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydzielenie wymienionych produktów i utworzenie z nich osobnego pakietu? Wydzielenie umożliwi zwiększenie konkurencyjności i złożenie oferty w korzystnych dla Zamawiającego cenach. W przypadku wyrażenia zgody prosimy o wyznaczenie wysokości wadium.

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

# Pytanie 2:

Pakiet 1, Pozycja 22

Czy Zamawiający wymaga, aby Ceftazydym zachowywał po rozpuszczeniu trwałość przez 24 godz. w temp. 2-8°C?

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

# Pytanie 3:

Pakiet 1, Pozycja 22

Czy Zamawiający wymaga, aby zaoferowany Ceftazydym 2g był w postaci proszku do sporządzania roztworu do wstrzykiwań domięśniowych, dożylnych i infuzji?

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

# Pytanie 4:

Pakiet 1, Pozycja 25

Czy Zamawiający wymaga Ciprofloksacyny inj. w formie gotowego roztworu do infuzji w pojemniku polietylenowym (flakony) i gdy lek występuje w kilku dawkach, aby uniknąć możliwych interakcji przy mieszaniu różnych dawek, Wykonawca zobowiązany jest zaproponować leki pochodzące od jednego producenta?

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

# Pytanie 5:

Pakiet 1, Pozycja 25

Czy zamawiający ma na myśli ciprofloksacynę w postaci monowodzianu, co zapewni lepszą tolerancję terapii zakażeń (mniej reakcji uczuleniowych, wysypek i odczynów skórnych)?

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

# Pytanie 6:

Pakiet 1, Pozycja 50

Czy zamawiający dopuści produkt pakowany po 40 pojemników polietylenowych z odpowiednim przeliczeniem?

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuści produkt pakowany po 40 pojemników polietylenowych z odpowiednim przeliczeniem. Wykonawca winien odpowiednio przeliczyć ilość opakowań tak, aby ilość produktu była zgodna z SWZ, przeliczając ilości opakowań do dwóch miejsc po przecinku.**

# Pytanie 7:

Pakiet 1, Pozycja 50

Czy zamawiający wymaga, aby zgodnie z Charakterystyką Produktu Leczniczego Metronidazole 0,5% był dostępny zarówno w postaci roztworu do wstrzykiwań jak i infuzji?

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

# Pytanie 8:

Pakiet 5, Pozycja 1

Zamawiający wymaga, aby wyceniony Cefuroksym pochodził od tego samego producenta, dla zapewnienia bezpieczeństwa pacjenta i by w praktyce istniała możliwość łączenia dawek?

**Odpowiedź: Tak z pozycją nr 2, Zamawiający wyjaśnia iż zgodnie z zapisami SWZ - leki o tej samej nazwie międzynarodowej występujące w obrębie jednego pakietu w tej samej postaci, lecz w różnych dawkach muszą pochodzić od tego samego producenta.**

# Pytanie 9:

Pakiet 5, Pozycja 1

Czy Zamawiający wymaga aby wyceniony Cefuroksym (w formie iniekcyjnej 0,75g i 1,5g oraz w formach tabletkowych 0,25g i 0,5g) pochodził do tego samego producenta, aby uniknąć możliwych interakcji przy przejściu z formy iniekcyjnej na tabletkową?

**Odpowiedź: Nie, Zamawiający wyjaśnia iż zgodnie z zapisami SWZ - leki o tej samej nazwie międzynarodowej występujące w obrębie jednego pakietu w tej samej postaci, lecz w różnych dawkach muszą pochodzić od tego samego producenta.**

# Pytanie 10:

Pakiet 5, Pozycja 1

Czy zamawiający wymaga, aby cefuroksym sodowy 1500 zgodnie z ChPL wykazywał zgodność z wymienionymi niżej płynami infuzyjnymi, z którymi działanie jest zachowane do 24 godzin w temperaturze pokojowej: -0,9% w/v roztwór chlorku sodu -0,9% w/v roztwór chlorku sodu -5% roztwór glukozy do wstrzykiwań -0,18% w/v roztwór chlorku sodu z 4% roztworem glukozy do wstrzykiwań -5% roztwór glukozy i 0,9% roztwór chlorku sodu do wstrzykiwań -5% roztwór glukozy i 0,45% roztwór chlorku sodu do wstrzykiwań -5% roztwór glukozy i 0,225% roztwór chlorku sodu do wstrzykiwań -10% roztwór glukozy do wstrzykiwań -10% roztwór cukru inwertowanego w wodzie do wstrzykiwań -roztwór Ringera do wstrzykiwań -mleczanowy roztwór Ringera do wstrzykiwań -mleczan sodu do wstrzykiwań (M/6) -wieloskładnikowy roztwór mleczanu sodu do wstrzykiwań (roztwór Hartmanna).

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

# Pytanie 11:

Pakiet 5, Pozycja 1

Czy zamawiający wymaga, aby zgodnie z ChPL istniała możliwość podania leku w dawce 1,5 g drogą domięśniową, dożylnie i infuzji?

**Odpowiedź:. Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

# Pytanie 12:

Pakiet 5, Pozycja 1

Czy zamawiający wymaga aby, zgodnie z ChPL cefuroksym 1,5g wykazywał zgodność z metronidazolem (500mg/100ml) i działanie obu składników utrzymywało się do 24 godzin w temperaturze poniżej 250 C?

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian .**

# Pytanie 13:

Pakiet 5, Pozycja 2

Czy Zamawiający wymaga, aby wyceniony Cefuroksym pochodził od tego samego producenta, dla zapewnienia bezpieczeństwa pacjenta i by w praktyce istniała możliwość łączenia dawek?

**Odpowiedź: Tak z pozycją nr 1, Zamawiający wyjaśnia iż zgodnie z zapisami SWZ - leki o tej samej nazwie międzynarodowej występujące w obrębie jednego pakietu w tej samej postaci, lecz w różnych dawkach muszą pochodzić od tego samego producenta.**

# Pytanie 14:

Pakiet 5, Pozycja 2

Czy Zamawiający wymaga aby wyceniony Cefuroksym (w formie iniekcyjnej 0,75g i 1,5g oraz w formach tabletkowych 0,25g i 0,5g) pochodził do tego samego producenta, aby uniknąć możliwych interakcji przy przejściu z formy iniekcyjnej na tabletkową?

**Odpowiedź: Nie, Zamawiający wyjaśnia iż zgodnie z zapisami SWZ - leki o tej samej nazwie międzynarodowej występujące w obrębie jednego pakietu w tej samej postaci, lecz w różnych dawkach muszą pochodzić od tego samego producenta.**

# Pytanie 15:

Pakiet 5, Pozycja 2

Czy zamawiający wymaga, aby cefuroksym sodowy 750 zgodnie z ChPL wykazywał zgodność z wymienionymi niżej płynami infuzyjnymi, z którymi działanie jest zachowane do 24 godzin w temperaturze pokojowej: -0,9% w/v roztwór chlorku sodu -5% roztwór glukozy do wstrzykiwań -0,18% w/v roztwór chlorku sodu z 4% roztworem glukozy do wstrzykiwań -5% roztwór glukozy i 0,9% roztwór chlorku sodu do wstrzykiwań -5% roztwór glukozy i 0,45% roztwór chlorku sodu do wstrzykiwań -5% roztwór glukozy i 0,225% roztwór chlorku sodu do wstrzykiwań -10% roztwór glukozy do wstrzykiwań -10% roztwór cukru inwertowanego w wodzie do wstrzykiwań -roztwór Ringera do wstrzykiwań -mleczanowy roztwór Ringera do wstrzykiwań -mleczan sodu do wstrzykiwań (M/6) -wieloskładnikowy roztwór mleczanu sodu do wstrzykiwań (roztwór Hartmanna).

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

# Pytanie 16:

Pakiet 5, Pozycja 3

Czy Zamawiający wymaga, aby Cefazolin 1g zgodnie z ChPL produktu leczniczego posiadał rejestrację do przechowywania także w temperaturze powyżej 25 stopni Celsjusza?

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

# Pytanie 17:

Pakiet 5, Pozycja 4

Czy Zamawiający wymaga, by wyceniony Ceftriakson pochodził od tego samego producenta, aby zapewnić bezpieczeństwo pacjenta i by w praktyce istniała możliwość łączenia dawek?

**Odpowiedź: Tak z pozycją nr 5, Zamawiający wyjaśnia iż zgodnie z zapisami SWZ - leki o tej samej nazwie międzynarodowej występujące w obrębie jednego pakietu w tej samej postaci, lecz w różnych dawkach muszą pochodzić od tego samego producenta.**

# Pytanie 18:

Pakiet 5, Pozycja 5

Czy Zamawiający wymaga, by wyceniony Ceftriakson pochodził od tego samego producenta, aby zapewnić bezpieczeństwo pacjenta i by w praktyce istniała możliwość łączenia dawek?

**Odpowiedź: Tak z pozycją nr 4, Zamawiający wyjaśnia iż zgodnie z zapisami SWZ - leki o tej samej nazwie międzynarodowej występujące w obrębie jednego pakietu w tej samej postaci, lecz w różnych dawkach muszą pochodzić od tego samego producenta.**

**Zestaw II**

# Pytanie 1:

Dotyczy § 2 ust. 10 umowy

Czy Zamawiający wydłuży termin do rozpatrzenia reklamacji jakościowej przez Wykonawcę do 14 dni roboczych, natomiast ilościowej – do 7 dni roboczych? Zgłoszona reklamacja wymaga rozpatrzenia z uwzględnieniem i tu np. wyjaśnień firmy kurierskiej dostarczającej leki bądź zbadania jakościowo wadliwego towaru, a następnie (przy uwzględnieniu reklamacji) dostarczenia towaru. Wykonanie tego w krótszym czasie jest niemożliwe.

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy projektowanych postanowień umowy bez zmian.**

# Pytanie 2:

Dotyczy § 3 ust. 1 umowy

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na przesyłanie faktur elektronicznych w formacie pdf na adres e-mail Zamawiającego? W przypadku wyrażenia zgody prosimy o podanie adresu na który należy przesyłać faktury.

**Odpowiedź: Zgodnie z zmodyfikowanymi zapisami §3 ust. 13 projektowanych postanowień umowy: „Wykonawca ma możliwość przesłania faktury w wersji elektronicznej na adres** [**poznan@wcpit.org**](mailto:poznan@wcpit.org) **lub platformy:** [**www.efaktura.gov.pl**](http://www.efaktura.gov.pl)**.” Zamawiający wyraża zgodę na przesyłanie na wskazany adres faktur, duplikatów faktur oraz ich korekt, a także not obciążeniowych i not korygujących w formacie pliku elektronicznego PDF.**

**Zestaw III**

# Pytanie 1:

Dotyczy pak.1 poz. 2,3,4

Czy Zamawiający dopuści do wyceny preparaty w postaci : tabletki powlekanej ?

**Odpowiedź: Tak,** **Zamawiający w pakiecie nr 1 pozycja 2,3,4 dopuści do wyceny preparaty w postaci : tabletki powlekanej.**

# Pytanie 2:

Dotyczy pak. 1 poz. 5

Czy Zamawiający dopuści do wyceny preparaty w opakowaniu typu: butelka ( x 10 butelek)

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający w pakiecie nr 1 pozycja 5 dopuści do wyceny preparaty w opakowaniu typu: butelka ( x 10 butelek).**

# Pytanie 3:

Dotyczy pak. 1 poz. 57

Czy Zamawiający dopuści do wyceny :

Streptomisin sulfat,1g,inj.,1fiol(s.s.)+1amp.rozp.( preparat dostępny na jednorazowe pozwolenie Ministra Zdrowia; tylko taki preparat jest obecnie dostępny na ryku farmaceutycznym )

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuści do wyceny :Streptomisin sulfat,1g,inj.,1fiol(s.s.)+1amp.rozp.(preparat dostępny na jednorazowe pozwolenie Ministra Zdrowia; tylko taki preparat jest obecnie dostępny na ryku farmaceutycznym) pod warunkiem zapewnienia dostaw preparatu do końca trwania umowy lub odpowiednika spełniającego wymogi SWZ, w tej samej cenie.**

# Pytanie 4:

Czy Zamawiający dopuści do wyceny lek równoważny pod względem składu chemicznego i dawki, lecz różniący się postacią przy zachowaniu tej samej drogi podania np. tabletka a równoważnik ma postać tabletki powlekanej , kapsułki ( twarde, miękkie), drażetki, tabletki dojelitowe i odwrotnie ?

**Odpowiedź: Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

# Pytanie 5:

Czy Zamawiający dopuści wycenę leku podając ostatnią cenę sprzedaży oraz adekwatną uwagę pod pakietem w przypadku, jeżeli żądany przez Zamawiającego lek nie jest już produkowany lub jest jego tymczasowy brak dostępności na rynku farmaceutycznym a nie ma innego leku równoważnego, którym można byłoby go zastąpić ?

**Odpowiedź: Należy zaproponować lek o takiej samej nazwie międzynarodowej i dawce.**

**Zestaw IV**

**Pytanie 1:**

W celu zapewnienia równego traktowania stron umowy i umożliwienia Wykonawcy sprawdzenia zasadności reklamacji wnosimy o wprowadzenie w § 2 ust. 10 projektu umowy 5 dniowego terminu na rozpatrzenie reklamacji oraz zamianę słów „…od daty otrzymania zgłoszenia o wadzie” na „…od daty uznania reklamacji”.

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy projektowanych postanowień umowy bez zmian.**

**Pytanie 2:**

Czy w celu miarkowania kar umownych Zamawiający dokona modyfikacji postanowień projektu przyszłej umowy w zakresie zapisów § 4 ust. 1:

1. Wykonawca jest zobowiązany do zapłaty kar umownych:

1) za zwłokę w realizacji dostawy w wysokości **0,5 %** wartości brutto **niedostarczonego towaru** - za każdy dzień, **jednak nie więcej niż 10% wartości brutto niedostarczonego towaru.**

2) za zwłokę w wymianie reklamowanego przedmiotu umowy na nowy w wysokości **0,5 %** wartości brutto **wadliwej części przedmiotu umowy** - za każdy dzień, **jednak nie więcej niż 10% wartości brutto wadliwej części przedmiotu umowy**

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy projektowanych postanowień umowy bez zmian.**

**Pytanie 3:**

Czy Zamawiający uzupełni projekt umowy o zapis, że na podstawie art. 106n ust. 1 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług udziela Wykonawcy zgody na wystawianie i przesyłanie faktur, duplikatów faktur oraz ich korekt, a także not obciążeniowych i not korygujących w formacie pliku elektronicznego PDF na wskazany przez siebie adres poczty e-mail, ze wskazanych w umowie adresów poczty e-mail Wykonawcy?

**Odpowiedź: Zgodnie z zmodyfikowanymi zapisami §3 ust. 13 projektowanych postanowień umowy: „Wykonawca ma możliwość przesłania faktury w wersji elektronicznej na adres** [**poznan@wcpit.org**](mailto:poznan@wcpit.org) **lub platformy:** [**www.efaktura.gov.pl**](http://www.efaktura.gov.pl)**.” Zamawiający wyraża zgodę na przesyłanie na wskazany adres faktur, duplikatów faktur oraz ich korekt, a także not obciążeniowych i not korygujących w formacie pliku elektronicznego PDF.**

**Zestaw V**

**Pytanie 1:**

Do §1 ust. 2 wzoru umowy: Czy w celu potwierdzenia właściwego sposobu transportu artykułów termolabilnych, wystarczający będzie wydruk z rejestratora temperatury?

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający uznaje wydruk za wystarczające potwierdzenie.**

**Pytanie 2:**

Do §1 ust. 3 wzoru umowy. Skoro Zamawiający przewiduje dostawy sukcesywne, zgodne z bieżącym zapotrzebowaniem, czyli nie przewiduje konieczności dłuższego przechowywania zamówionych produktów w magazynie apteki szpitalnej, to dlaczego wyznacza warunek 12-miesięcznego okresu ważności zamówionych towarów? Wskazujemy przy tym, że zgodnie z Prawem farmaceutycznym produkty lecznicze do ostatniego dnia terminu ważności są pełnowartościowe i dopuszczone do obrotu. W związku z powyższym prosimy o dopisanie do §1 ust. 3 wzoru umowy następującej treści: "Dostawy produktów z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę na nie musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego.".

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

**Pytanie 3:**

Do §2 ust. 2 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu realizacji dostawy leku w ramach importu docelowego do 21 dni?

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

**Pytanie 4:**

Do §2 ust. 3 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na określenie terminu realizacji dostawy w przypadku nagłej potrzeby na 6 godzin od chwili złożenia zamówienia?

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

**Pytanie 5:**

Do §2 ust. 7 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z treści §2 ust. 7 wzoru umowy fragmentu „Przedłużenie dokonywane jest na podstawie jednostronnego oświadczenia Zamawiającego.” oraz zapewnienie, że ewentualne przedłużenie okresu obowiązywania umowy, następowało będzie po obopólnym wyrażeniu zgody przez strony, w formie aneksu. Z aktualnego brzmienia wynika, że na skutek złożonego przez Zamawiającego oświadczenia nastąpi automatyczna zmiana terminu zakończenia umowy, z pominięciem wyrażonej w art. 431 ustawy PZP zasady współdziałania Zamawiającego i Wykonawcy podczas wykonywania zamówienia publicznego, polegającej w tym przypadku na dokonaniu wspólnych ustaleń co do możliwości i zasad zmiany pierwotnych postanowień. Tymczasem, treścią udzielonego zamówienia publicznego, jest zawarcie umowy poprzez zaakceptowanie przez Wykonawcę określonych w niej, konkretnych treści, a zatem wszelkie ewentualne odstępstwa od tej podstawowej zasady, wymagają uzasadnienia w szczególnych okolicznościach oraz zachowania trybu zmiany umowy, dokonanej w drodze dwustronnie uzgodnionego aneksu.

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

**Pytanie 6:**

Do §2 ust. 10 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu na załatwienie reklamacji ilościowej do 2 dni roboczych od daty otrzymania zgłoszenia?

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

**Pytanie 7:**

Do §3 ust. 8 wzoru umowy: Wnosimy o wykreślenie zapisu §3 ust. 8 wzoru umowy, gdyż Wykonawca zamówienia publicznego nie jest stroną umowy Zamawiającego z NFZ, nie ma wpływu na wycenę finansowania procedur medycznych przez NFZ i w związku z tym nie może być obarczany ryzykiem nieprzewidywalnej konieczności obniżenia cen związanych ze zmniejszeniem finansowania procedury medycznej przez NFZ.

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

**Pytanie 8:**

Do §3 ust. 10 wzoru umowy: Czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy i braku możliwości dostarczenia zamiennika produktu w cenie przetargowej (bo np. będzie to groziło rażącą stratą dla Wykonawcy), Zamawiający wyrazi zgodę na sprzedaż w cenie zbliżonej do rynkowej lub wyłączenie tego produktu z umowy bez konieczności ponoszenia kary przez Wykonawcę? Jednocześnie, zwracamy się z prośbą o dopuszczenie możliwości dostawy równoważnika, również w przypadku, niezależnej od Wykonawcy, czasowej niedostępności produktu leczniczego w obrocie.

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

**Pytanie 9:**

Do §3 ust. 12 wzoru umowy: Prosimy o dodanie słów zgodnych z przesłanką wynikającą z treści art. 552 k.c.: "... z wyłączeniem powołania się przez Wykonawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru Kupującemu.".

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

**Pytanie 10:**

Do §4 ust. 1 pkt 1) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kary umownej za niedostarczenie w terminie zamówionej partii towaru poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 1% wartości brutto niedostarczonej w terminie części przedmiotu zamówienia za każdy dzień opóźnienia?

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

**Pytanie 11:**

Do §4 ust. 1 pkt 2) wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kary umownej za opóźnienie w wymianie reklamowanego przedmiotu umowy poprzez wprowadzenie zapisu o karze w wysokości 1% wartości brutto przedmiotu zamówienia podlegającego reklamacji za każdy dzień opóźnienia?

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

**Pytanie 12:**

Do §4 ust. 5 pkt 1 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na uzależnienie możliwości realizacji przez Zamawiającego uprawnienia do rozwiązania umowy bez zachowania terminu wypowiedzenia od uprzedniego wezwania Wykonawcy do jej prawidłowego wykonania z wyznaczeniem 24-godzinnego terminu dodatkowego? Jednocześnie prosimy o dodanie słów zgodnych z przesłanką wynikającą z treści art. 552 k.c.: "... z wyłączeniem powołania się przez Dostawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru Kupującemu.”.

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

**Pytanie 13:**

Do §4 ust. 6 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie postanowienia umownego wskazanego w §4 ust. 6 wzoru umowy, mając na uwadze, że na podstawie art. 433 pkt 4 w zw. art. 99 ust.1 PZP powyższy zapis należy uznać za postanowienie abuzywne, które nie może być wprowadzane do umowy w sprawie zamówienia publicznego, a nadto stanowi zakazaną praktykę na podstawie art. 9 ust. 2 ustawy o ochronie konkurencji i konsumentów, co w konsekwencji obarcza czynność prawną sankcją nieważności

Zastrzeżenie §4 ust. 6 wzoru umowy skutkuje przyjęciem niedopuszczalnej praktyki, iż Wykonawca nie będzie w stanie ustalić minimalnej wielkości przyszłego swojego świadczenia oraz wysokości odpowiadającego mu świadczenia Zamawiającego. Próba jednostronnego kształtowania przez Zamawiającego zasad realizacji zamówienia naraża Wykonawcę na realne straty finansowe w związku z koniecznym zabezpieczeniem świadczenia w maksymalnym zakresie na etapie składania oferty, podczas gdy rzeczywisty zakres realizacji umowy może okazać się znikomy albo w ogóle nierealizowany. Powyższe działanie Zamawiającego jest sprzeczne z art. 433 pkt 4 ustawy z dnia 11 września 2021 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2021, poz. 1129) - dalej zwane jako PZP, w sposób rażący naruszając równowagę stron i dając Zamawiającemu uprawnienie do jednostronnego kształtowania zasad realizacji zamówienia, w szczególności poprzez każdorazowe odgórne ustalanie cen jednostkowych, które obowiązywać będą w trakcie wykonywania kontraktu oraz umożliwiając Zamawiającemu dowolne ograniczenia wielkości zamówienia.

Praktyka ta jest również niezgodna z brzmieniem art. 99 ust. 1 PZP, ponieważ Zamawiający w projekcie umowy zastrzega możliwość niewykonywania zamówienia już na etapie jego realizacji. Zastrzeżenie prawa nieograniczonej ingerencji w ilość zamawianych dostaw (precyzyjnie wskazaną w opisie przedmiotu zamówienia), poprzez jej zmniejszenie na etapie realizacji umowy zostało zakwestionowane w orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej w wyr. z 2.01.2017 r. (KIO 2346/16, niepubl.). KIO uznała za niedopuszczalny brak pewności po stronie wykonawcy co do jednego z istotnych elementów kalkulacji ceny, tj. ilości zamawianych dostaw, warunkującego rzetelną wycenę oferty. Podobnie w orzeczeniu z dnia 8 listopada 2021 r. sygn. 3107/21 KIO stwierdziła, że postanowienia zakładające możliwość odstąpienia od umowy w każdej chwili, bez gwarancji wykonania zamówienia w minimalnym zakresie, również w przypadku braku zgody wykonawcy na odpowiednie obniżenie ceny, stanowią nadużycie pozycji dominującej przez Zamawiającego i jako takie stanowią klauzulę abuzywną w świetle art. 433 pkt 4 ustawy PZP. Takie jednostronne narzucanie warunków realizacji umowy należy kwalifikować jako bezwzględnie zakazane na gruncie z art. 9 ust. 2 ustawy z dnia 16 lutego 2007 r. o ochronie konkurencji i konsumentów (Dz.U. z 2021 poz. 275).

Wreszcie podnieść należy, iż kwestionowane postanowienie umowne wpisuje się w katalog niedozwolonych praktyk Zamawiających, które są publikowane przez Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych. Organ ten w ramach realizacji swoich obowiązków ustawowych przewidzianych w art. 469 pkt 8 PZP jako jedną z przykładowych klauzul umownych, którą należy uznać za niezgodną z art. 433 PZP wskazuje następujące postanowienie: Zamawiającemu przysługuje prawo do niezrealizowania pełnej ilości i asortymentu umowy określonych w umowie. W takiej sytuacji Wykonawcy nie będą przysługiwać żadne roszczenia.

Mając na uwadze powyższe, zwracamy się o usunięcie kwestionowanego zapisu celem zapewnienia zgodności wzorca umowy z reżimem ustawy PZP.

**Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapisy SWZ bez zmian.**

***W związku z udzielonymi wyjaśnieniami Zamawiający zmienia zapisy SWZ oraz publikuje zmodyfikowane załączniki pod nazwą:* *„21.03.2022 Zalacznik nr 1 – OPZ, FC” oraz „21.03.2022 Zalacznik nr 5 – Projektowane postanowienia umowy”.***

Zgodnie z art. 137 ust. 5 ustawy Prawo Zamówień Publicznych z dnia 11 września 2019r., Wielkopolskie Centrum Pulmonologii i Torakochirurgii SP ZOZ przedłuża termin składania i otwarcia ofert do **31.03.2022roku.** Godziny składania i otwarcia ofert pozostają bez zmian. Jednocześnie Zamawiający przedłuża termin związania z ofertą do **28.06.2022 roku.**