

Poznań, dnia 17.09.2008 r.

WCO/EZ/5409/2008

Wg rozdzielnika: do uczestników postępowania o zamówienie publiczne.

Dotyczy: przetarg nieograniczony nr 98/2008

Wielkopolskie Centrum Onkologii w Poznaniu, jako Zamawiający uprzejmie informuje, iż wpłynęły pytania o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia, na które w oparciu o dyspozycję art. 38 ust. 1 i 2 ustawy Prawo zamówień publicznych udzielamy następujących odpowiedzi – wyjaśnień.

TREŚĆ PYTAŃ I ODPOWIEDZI (WYJAŚNIEN)

Pytanie nr 1

I. Dotyczy zapisu Rozdziału IV s.i.w.z.

„... Termin realizacji zamówienia: umowa na okres 12 miesięcy; dostawy sukcesywnie zgodnie z zamówieniami częściowymi składanymi telefonicznie lub faxem w okresie 12 miesięcy po podpisaniu umowy. Termin dostawy maksymalnie 4 dni robocze od złożenia zamówienia faxem lub telefonicznie. W ofercie należy przedstawić termin realizacji zamówienia. Dostawy w godzinach 7:30 do 14:30 do magazynu medycznego Apteki.”

Wnosimy o zmianę powyższego zapisu, na:

„... Termin realizacji zamówienia: umowa na okres 12 miesięcy; dostawy sukcesywnie zgodnie z zamówieniami częściowymi składanymi telefonicznie lub faxem w okresie 12 miesięcy po podpisaniu umowy. Termin dostawy maksymalnie 7 dni roboczych od dnia przekazania zamówienia faxem lub pisemnie. W ofercie należy przedstawić termin realizacji zamówienia. Dostawy w godzinach 7:30 do 14:30 do magazynu medycznego Apteki.”

Odp. nr 1

Zamawiający uprzejmie wyjaśnia, iż nie wyraża zgody na zmianę zapisu zamieszczonego w rozdziale IV SIWZ, tj. z ustalonego cyt. „termin dostawy maksymalnie 4 dni robocze ...”, na wnioskowany przez Wykonawcę tj. cyt. „termin dostawy maksymalnie 7 dni roboczych”.

Decyzji Zamawiającego podyktowana jest ograniczonymi możliwościami magazynowania dostarczanych w ramach różnych postępowań towarów – wyrobów medycznych oraz bieżącym zużyciem przedmiotowych wyrobów, a co za tym idzie zapewnienia pacjentom stałej opieki zdrowotnej. Stąd też termin wskazany w SIWZ przez Zamawiającego uzasadniony jest ww. okolicznościami faktycznymi.

Pytanie nr 2

II. Dotyczy zapisu § 3 ust. 2 Załącznika nr 4 do s.i.w.z. stanowiącego wzór umowy.

„... 2. Realizacja zamówienia odbywać się będzie sukcesywnie w wymaganym terminie 4 dni roboczych od złożenia zamówienia telefonicznego potwierdzonego faxem.”

Wnosimy o zmianę powyższego zapisu, na:

„... 2. Realizacja zamówienia odbywać się będzie sukcesywnie w wymaganym terminie 7 dni roboczych od złożenia zamówienia telefonicznego potwierdzonego faxem.”

Odp. nr . 2

Zamawiający uprzejmie wyjaśnia, iż nie wyraża zgody na zmianę treści § 3 ust. 2 projektu umowy, stanowiącego załącznik nr 4 do SIWZ.

Uzasadnienie decyzji Zamawiającego analogiczne, jak w przypadku odpowiedzi nr 1.

Pytanie nr 3

III. Dotyczy zapisu § 3 ust. 3 Załącznika nr 4 do s.i.w.z. stanowiącego wzór umowy.

„... 3. W przypadku, gdy Wykonawca nie dostarczy w wymaganym terminie (4 dni od momentu złożenia zamówienia faxem lub telefonicznie) określonej partii przedmiotu zamówienia, zobowiązany jest pokryć Zamawiającemu różnicę w cenie zakupu u innego dostawcy”

Wnosimy o zmianę powyższego zapisu, na:

„... 3. W przypadku, gdy Wykonawca nie dostarczy w wymaganym terminie (7 dni od dnia przekazania zamówienia faxem lub pisemnie) określonej partii przedmiotu zamówienia z winy leżącej tylko i wyłącznie po stronie Wykonawcy, Zamawiający naliczy kary wynikające z § 6 niniejszej umowy.”

Odp. nr 3

Zamawiający uprzejmie wyjaśnia, iż w części wyraża zgodę na modyfikację postanowień § 3 ust. 3 projektu umowy, a mianowicie akceptuje i jednocześnie wprowadza do projektu umowy zapisy dotyczące aspektu winy Wykonawcy, której wynikiem jest opóźnienie w dostawie. Natomiast nie wyraża zgody na zmiany w pozostałym zakresie. Ponadto, dla ujednolicenia postanowień projektu w § 3 ust. 3 wprowadza się słowo „roboczych” oraz zdanie 2 w brzmieniu określonym poniżej, a mianowicie:

„W przypadku, gdy Wykonawca nie dostarczy w wymaganym terminie (4 dni roboczych od momentu złożenia zamówienia faxem lub telefonicznie) określonej partii przedmiotu zamówienia z winy leżącej po jego stronie, zobowiązany jest pokryć Zamawiającemu różnicę w cenie zakupu u innego dostawcy. Okoliczności uzasadniające opóźnienie w dostawie z przyczyn niezależnych od Wykonawcy powinny być przez niego należycie uprawdopodobnione i udokumentowane oraz podlegają ocenie Zamawiającego”.

Ponadto, informujemy, iż relacje pomiędzy opóźnieniami w dostawie, a karami umownymi, zostały uregulowane w § 6 projektu umowy. Stąd też Zamawiający nie znajduje uzasadnienia merytorycznego, by zapis o karach umownych powielać w § 3 ust. 3

Pytanie nr 4

IV. Dotyczy zapisu § 3 ust. 8 Załącznika nr 4 do s.i.w.z. stanowiącego wzór umowy.

„... 8. Zamawiający zastrzega prawo zgłaszania Wykonawcy reklamacji w odniesieniu do przedmiotu objętego zamówieniem. Wykonawca załatwi reklamację bez zbędnej zwłoki nie później jednak niż w przeciągu 7 dni od dnia jej złożenia.”

Wnosimy o zmianę powyższego zapisu, na:

„... 8. Zamawiający zastrzega prawo zgłaszania Wykonawcy pisemnych reklamacji w odniesieniu do przedmiotu objętego zamówieniem. Wykonawca załatwi reklamację bez zbędnej zwłoki nie później jednak niż w terminie do 10 dni od dnia przekazania pisemnej reklamacji.”

Odp. nr 4

Zamawiający uprzejmie wyjaśnia, iż w części wyraża zgodę na modyfikację postanowień § 3 ust. 8 projektu umowy, a mianowicie akceptuje i jednocześnie wprowadza do projektu umowy zapisy dotyczące formy powiadamiania o reklamacji. Natomiast nie wyraża zgody na zmiany w pozostałym zakresie. Jednocześnie informuje, iż dla obliczania terminu załatwienia reklamacji przyjmuje się dni kalendarzowe. Ponadto, Zamawiający zmienia w § 3 ust. 8 umowy słowo „załatwi” na zwrot „dokona czynności wynikających z reklamacji”.

W związku z powyższym § 3 ust. 8 umowy otrzymuje brzmienie:

„Zamawiający zastrzega prawo zgłaszania Wykonawcy pisemnych reklamacji w odniesieniu do przedmiotu objętego zamówieniem. Wykonawca dokona czynności wynikających z reklamacji w terminie 7 dni od dnia przekazania pisemnej reklamacji”.

Pytanie nr 5

V. Dotyczy zapisu § 3 ust. 10 Załącznika nr 4 do s.i.w.z. stanowiącego wzór umowy.

„... 10. Zamawiającemu przysługuje prawo odmowy przyjęcia towaru dostarczonego z opóźnieniem albo zwłoką.”

Wnosimy o wykreślenie powyższego zapisu lub dookreślenie minimalnego terminu opóźnienia lub zwłoki w dostawie towaru.

Odp. nr 5

Zamawiający uprzejmie wyjaśnia, iż w części wyraża zgodę na modyfikację postanowień § 3 ust. 10 projektu umowy, a mianowicie doprecyzowuje termin opóźnienia, po upływie którego Zamawiającemu przysługuje odmowa przyjęcia towaru – przedmiotu zamówienia. Jednocześnie Zamawiający wykreśla z treści § 3 ust. 10 słowa: „towaru” oraz „lub zwłoką” i wprowadza w miejsce pierwszego słowa zapis w postaci „przedmiotu zamówienia”.

W związku z powyższym § 3 ust. 10 umowy otrzymuje brzmienie:

„Zamawiającemu przysługuje odmowa przyjęcia towaru – przedmiotu zamówienia dostarczonego z opóźnieniem 4 dni roboczych od dnia złożenia zamówienia, o którym mowa w § 3 ust. 2 i 3 niniejszej umowy”.

Pytanie nr 6

VI. Dotyczy zapisu § 3 ust. 15 Załącznika nr 4 do s.i.w.z. stanowiącego wzór umowy.

„... 15. Wykonawca gwarantuje Zamawiającemu:

a) Nieprzekraczalny czas wykonania reklamacji – do 7 dni roboczych.”

Wnosimy o zmianę powyższego zapisu, na:

„... 15. Wykonawca gwarantuje Zamawiającemu:

a) Nieprzekraczalny czas wykonania reklamacji wynikającego z winy leżącej po stronie Wykonawcy – do 10 dni roboczych od dnia przekazania pisemnego powiadomienia o reklamacji.”

Odp. nr 6

Zamawiający uprzejmie wyjaśnia, iż w części wyraża zgodę na modyfikację postanowień § 3 ust. 15 lit. a projektu umowy, a mianowicie akceptuje i jednocześnie wprowadza do projektu umowy zapisy dotyczące formy powiadamiania o uszkodzeniu. Natomiast nie wyraża zgody na zmiany w pozostałym zakresie. Jednocześnie Zamawiający, informuje, iż z treści § 3 ust. 15 lit. a wykreśla słowo „roboczych. Dla obliczania terminu do usunięcia uszkodzenia, o który mowa w § 3 ust. 15 lit. a przyjmuje się dni kalendarzowe.

W związku z powyższym § 3 ust. 15 umowy otrzymuje brzmienie:

„Wykonawca gwarantuje Zamawiającemu:

- a) Nieprzekraczalny czas usunięcia uszkodzenia – do 7 dni kalendarzowych od dnia pisemnego powiadomienia o uszkodzeniu”.*

Pytanie nr 7

VII. Dotyczy zapisu § 4 ust. 8 Załącznika nr 4 do s.i.w.z. stanowiącego wzór umowy.

„...8. Zmiany cen wymagają akceptacji Zamawiającego.”

Wnosimy o zmianę powyższego zapisu, na:

„...8. Zmiany cen z wyłączeniem zmiany ceny wynikającej z ust. 6 wymagają akceptacji Zamawiającego.”

Odp. nr 7

Zamawiający uprzejmie informuje, iż niezależnie od postanowień § 4 ust. 4 – 7 ewentualne zamiany cen w zakresie przewidzianym przedmiotem zamówienia będą zawsze rozpatrywane w kontekście art. 144 oraz innych przepisów ustawy Prawo zamówień publicznych.

W związku z powyższym treść § 4 ust. 8 pozostaje bez zmian.

Pytanie nr 8

VIII. Dotyczy zapisu § 6 ust. 1 Załącznika nr 4 do s.i.w.z. stanowiącego wzór umowy.

„... 1. Wykonawca zobowiązuje się do zapłaty Zamawiającemu kar umownych według następujących zasad, tj. w przypadku:

- a) pierwszego opóźnienia w dostawie wysokości kar umownych stanowić będzie 2 % niezrealizowanej części zamówienia, za każdy dzień opóźnienia, licząc od dnia określonego w § 3 ust. 2 niniejszej umowy,*
- b) drugiego opóźnienia w dostawie oraz każdego kolejnego opóźnienia wysokości kar umownych stanowić będzie 5% niezrealizowanej części zamówienia, za każdy dzień opóźnienia licząc od dnia określonego w § 3 ust. 2 niniejszej umowy.*
- c) nieuzasadnionego zerwania umowy, wysokość kar umownych stanowić będzie 5 % wartości netto umowy, o której mowa w § 4 umowy.”*

Wnosimy o zmianę powyższego zapisu, na:

„... 1. Wykonawca zobowiązuje się do zapłaty Zamawiającemu kar umownych według następujących zasad, tj. w przypadku:

- a) pierwszego opóźnienia w dostawie wysokości kar umownych stanowić będzie 1 % wartości niezrealizowanej części zamówienia, za każdy dzień opóźnienia, licząc od dnia określonego w § 3 ust. 2 niniejszej umowy,*
- b) drugiego opóźnienia w dostawie oraz każdego kolejnego opóźnienia wysokości kar umownych stanowić będzie 1,5 % niezrealizowanej części zamówienia, za każdy dzień opóźnienia licząc od dnia określonego w § 3 ust. 2 niniejszej umowy.*

c) nieuzasadnionego zerwania umowy, wysokość kar umownych stanowić będzie 2 % wartości netto niezrealizowanej części umowy.”

Odp. nr 8

Zamawiający uprzejmie wyjaśnia, iż nie wyraża zgody na zmianę treści § 6 projektu umowy. W uzasadnieniu swojej decyzji Zamawiający zwraca uwagę, iż określone w § 6 projektu umowy – kary umowne, stosowanie do dyspozycji art. 484 k.c. przewidziane są jedynie na wypadek niewykonania lub nienależytego wykonywania zobowiązania.

Zatem w przypadku właściwego realizowania zobowiązań wynikających z zawartej umowy zastosowanie instytucji kary umownej ma charakter jedynie hipotetyczny.

Zamawiane w ramach postępowania przetargowego nr 98/2008 wyroby medyczne mają kluczowe znaczenie dla funkcjonowania szpitala. Stąd też nieterminowe dostawy mogą uniemożliwić prawidłową opiekę nad chorymi, a w konsekwencji stanowić poważne zagrożenie dla zdrowia i życia pacjentów.

Utrudnienia wynikające z nieterminowych dostaw mogą zatem stanowić poważne zagrożenie dla realizacji celów statutowych szpitala i narażają jednostkę na odpowiedzialność nie tylko cywilną ale także karną.

Ponadto, w przypadku nieterminowych dostaw – Szpital (Zamawiający) staje przed dylematem, czy z narażeniem zdrowia pacjentów cierpliwie znosić opóźnienia w dostawie przedmiotu zamówienia, czy ewentualnie odstąpić od umowy i dochodzić swoich praw na drodze sądowej.

W tym drugim przypadku Zamawiający będzie ponadto zmuszony uruchomić kolejne postępowanie w sprawie udzielenia zamówienia publicznego, co wymaga spełnienia określonych rygorów formalnych i czasowych oraz spowoduje, iż Zamawiający będzie ponosił kolejne koszty, których już nie uwzględni Wykonawca.

Pytanie nr 9

IX. Dotyczy zapisu § 6 ust. 3 Załącznika nr 4 do s.i.w.z. stanowiącego wzór umowy.

„... 3. Zamawiającemu przysługuje prawo potrącenia ewentualnych kar umownych z wynagrodzenia należnego Wykonawcy.”

Wnosimy o wykreślenie powyższego zapisu.

Odp. nr 9

Zamawiający uprzejmie wyjaśnia, iż nie wyraża zgody na zmianę treści § 6 ust. 3 projektu umowy.

Zgodnie z art. 498. § 1 k.c. - Gdy dwie osoby są jednocześnie względem siebie dłużnikami i wierzycielami, każda z nich może potrącić swoją wierzytelność z wierzytelności drugiej strony, jeżeli przedmiotem obu wierzytelności są pieniądze lub rzeczy tej samej jakości oznaczone tylko co do gatunku, a obie wierzytelności są wymagalne i mogą być dochodzone przed sądem lub przed innym organem państwowym.

Vide - (Uchwała SN z dnia 30 grudnia 1998 r. III CZP 48/88; OSNC 1989/3/36).

Z poważaniem,
Inż. Małgorzata Kołodziej-Sarna

Z-ca Dyrektora ds. ekonomiczno-eksploatacyjnych