

Poznań, dnia 26.09.2008.
EZ/5621/ 2008

Wg rozdzielnika do wszystkich zainteresowanych przetargiem
nieograniczonym nr 98/2008

Dotyczy: **Zakup i dostawa sprzętu medycznego jednorazowego użytku, sterylnego**

Wielkopolskie Centrum Onkologii informuje, iż w płynęły zapytania do specyfikacji istotnych warunków zamówienia, na które udzielmy odpowiedzi.

Pytanie nr 1

1. Czy Zamawiający dokona modyfikacji zapisów wzoru umowy w § 4 ust. 9 poprzez wprowadzenie następującego zapisu:
"Zamawiający dopuszcza możliwość cesji wierzytelności jeśli zostanie o niej poinformowany przez Wykonawcę w terminie 14 dni przed dokonaniem cesji."

Odp. nr 1

Zamawiający uprzejmie informuje, iż zgodnie z art. 14 ustawy Prawo zamówień publicznych w zw. art. 509 § 1 i następnymi kc. Zamawiający ma prawo zastrzec warunek, zgodnie z którym przeniesienie wierzytelności przysługujących Wykonawcy (wierzycielowi) względem Zamawiającego - dłużnika na osoby trzecie może nastąpić za jego zgodą.
Zatem Zamawiający nie znajduje uzasadnienia dla wprowadzania zmian dotyczących projektu umowy, które Wykonawca zamieścił ww. pytaniu.
W związku z powyższym treść § 4 ust. 9 projektu umowy pozostaje bez zmian

Pytanie nr 2

2. Czy Zamawiający dokona modyfikacji zapisów wzoru umowy poprzez wprowadzenie zmian w § 4 ust. 3
Zamawiający zastrzega sobie możliwość niewykorzystania całości asortymentu –przedmiotu zamówienia, z uwagi na wystąpienie okoliczności, o których mowa w § 145 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych lub też w przypadku, gdy wady przedmiotu zamówienia będą się powtarzały w kolejnych dostawach jednakże zmniejszenie nie będzie przekraczało 20 % wartości umowy.

Odp. nr 2

Zamawiający uprzejmie wyjaśnia, iż nie wyraża zgody na zmianę treści § 4 ust. 3 projektu umowy.

W uzasadnieniu swojej decyzji Zamawiający podnosi, iż poza sytuacjami, na które Zamawiający nie ma wpływu lub nie może ich przewidzieć, tj. (*wad fizycznych i prawnych przedmiotu zamówienia oraz niezwykle rzadkich i rygorystycznych przesłanek, wynikających z dyspozycji art. 145 ustawy*) przedmiot zamówienia będzie realizowany w zakresie ustalonym

w SIWZ i to w pełnej wysokości, bez potrzeby ustalania określania minimalnego pułapu zamawianego asortymentu. Wynika to z istoty i celu zamówień publicznych. Stąd też Wykonawcy, którzy dostarczają przedmiot zamówienia odpowiedniej jakości nie muszą się obawiać, iż zamówienie będzie realizowane w ograniczonym zakresie.

Z kolei umieszczenie zapisu proponowanego przez Wykonawcę naruszałoby dyspozycję art. 145 cytowanej ustawy, gdyż odstąpienie od umowy, o którym mowa w tym przepisie jest bezwarunkowe (por. wyrok z dnia 1 grudnia 2003 r. Sąd Okręgowy w Warszawie V Ca 2224/03).

W przypadku odstąpienia od umowy przez Zamawiającego, na skutek okoliczności o których mowa w art. 145 ust. 1 ustawy - Wykonawcy, przysługują uprawnienia wynikające z art. 145 ust. 2 Prawo zamówień publicznych.

Pytanie nr 3

3. Zwracamy się z zapytaniem czy Zamawiający dopuszcza zlecenie przez dostawcę usługi transportowej? (dot. §3 ust. 12 wzoru umowy).

Odp. nr 3

Zamawiający uprzejmie wyjaśnia, iż zgodnie z dyspozycji art. 23 w zw. z art. 141 oraz art. 36 ust. 4 Wykonawcy mogą odpowiednio: ubiegać się wspólnie o zamówienie lub powierzyć jego realizację podwykonawcom.

Po spełnieniu warunków określonych w ww. przepisach oraz w specyfikacji istotnych warunków zamówienia dopuszczalne jest zlecenie przez Wykonawców usługi transportowej innym podmiotom.

W związku z powyższym zamawiający na podstawie art. 38 ust. 4 ustawy Prawo zamówień publicznych modyfikuje treść projektu umowy, w ten sposób, iż skreśla § 2 ust. 12 projektu umowy w dotychczasowym brzmieniu, i wprowadza w to miejsce § 3 ust. 12 następującej treści:

§ 3 ust. 12

„Wykonawca dostarczy przedmiot zamówienia na własny koszt do miejsca wskazanego przez Zamawiającego. W przypadku powierzenia usługi transportowej podmiotom, o których mowa w art. 23 oraz w art. 36 ust. 4 Wykonawca odpowiada za działania i zaniechania tychże podmiotów, jak za działania lub zaniechania własne”.

Pytanie nr 4

4. Czy Zamawiający zrezygnuje z postanowień zawartych w §3 ust. 3 oraz § 5 dotyczących obciążenia Wykonawcy kosztami zakupu interwencyjnego?.

Odp. nr 4

Zamawiający uprzejmie wyjaśnia, iż nie zrezygnuje z postanowień, które zawiera § 3 ust. 3 i § 5 umowy. W uzasadnieniu swojej decyzji – zamawiający podnosi, iż przedmiotowe postanowienia wprowadzono do treści umowy na wypadek rażącego uchylania się Wykonawcy od zobowiązań wynikających z zawartej umowy. Zamawiający, jako palcówka służby zdrowia nie może pozwolić sobie na żadne zakłócenia w leczeniu pacjentów, a Wykonawca uchylający się od obowiązków na nim ciążących nie może kosztów swojego zaniechania przenosić na Zamawiającego.

Z tych też względów postanowienia § 3 ust. 3 projektu umowy pozostają bez zmian.

Niemniej w celu ujednoczenia i nie powtarzania treści postanowień umowy w kilku jednostkach redakcyjnych umowy – Zamawiający postanawia wykreślić § 5 projektu umowy.

Jednocześnie zmianie ulega numeracja kolejnych jednostek redakcyjnych umowy, w ten sposób, iż : § 6 będzie aktualnie § 5, § 7 będzie aktualnie § 6 itd., wg wskazanej reguły.

„Pozostawienie zapisów umowy bez zmian, przy odsetkach ustawowych 11,5% w skali roku powoduje, iż są one rażąco wygórowane i niezgodne z art. 5 oraz 353 KC”.

Przedmiotowy akapit nie zawiera pytania (kwestii podlegającej wyjaśnieniu), stąd też trudno jego treści odnieść do poszczególnych zapisów specyfikacji istotnych warunków zamówienia. Zatem zamawiający, biorąc pod uwagę dyspozycję art. 38, nie może na niego odpowiedzieć (udzielić wyjaśnień).

Z poważaniem,
z-ca dyrektora ds. lecznictwa

dr n. med. Jerzy Załuski