

Poznań, dnia 03-12-2008 r.

EZ/.....7111...../2008

**Wg rozdzielnika  
Do wszystkich uczestników postępowania o zamówienie publiczne.**

dotyczy: przetargu nieograniczonego 122/2008 sprzęt medyczny jednorazowego użytku – sterylny.

Odpowiedzi na pytania

Wielkopolskie Centrum Onkologii uprzejmie informuje, iż wpłynęło zapytanie do specyfikacji istotnych warunków zamówienia na które udzielamy odpowiedzi (wyjaśnień):

PYTANIE

1. Czy Zamawiający zmieni wysokość kar umownych poprzez wprowadzenie następującego zapisu w § 6 ust. 1 a,b wzoru umowy:
  - a. *pierwszego opóźnienia w dostawie wysokości kar umownych stanowić będzie 0,1 % niezrealizowanej części zamówienia, za każdy dzień opóźnienia, licząc od dnia określonego w § 3 ust. 2 niniejszej umowy jednak nie więcej niż 10% wartości opóźnionej dostawy.,*
  - b. *drugiego opóźnienia w dostawie oraz każdego kolejnego opóźnienia wysokości kar umownych stanowić będzie 2% niezrealizowanej części zamówienia, za każdy dzień opóźnienia licząc od dnia określonego w § 3 ust. 2 niniejszej umowy jednak nie więcej niż 10% wartości niezrealizowanej części zamówienia.*
2. Czy Zamawiający dokona modyfikacji zapisów wzoru umowy w § 4 ust. 9 poprzez wprowadzenie następującego zapisu:

”Zamawiający dopuszcza możliwość cesji wiarygodności jeśli zostanie o niej poinformowany przez Wykonawcę w terminie 14 dni przed dokonaniem cesji.”

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

4. Czy Zamawiający dokona modyfikacji zapisów wzoru umowy i dopuści w trakcie obowiązywania umowy zmianę ceny brutto w przypadku, gdyby na skutek zmiany przepisów podatkowych uległa zmianie obowiązująca w chwili zawarcia umowy stawka podatku VAT ?

5. Wykonawca zwraca się z prośbą do Zamawiającego o wyjaśnienie zapisów w § 3 ust. 13 projektu przyszłej umowy: *Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dostarczenie przedmiotu umowy zleconym transportem na koszt i ryzyko Wykonawcy*

6. *Zwracamy się z zapytaniem czy przy zmianie VAT Zamawiający może odmówić zgody na podwyższenie ceny?*

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.

## **ODPOWIEDŹ:**

### **Odp. nr 1**

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

Podkreślić przy tym należy, iż niektóre proponowane przez Wykonawcę zmiany są dla niego, a także dla innych wykonawców mało korzystne. Wykonawcy wnioskuje bowiem o wprowadzenie m.in. następującego zapisu: w przypadku cyt. „*pierwszego opóźnienia w dostawie wysokości kar umownych stanowić będzie 0,1% niezrealizowanej części zamówienia za każdy dzień opóźnienia, licząc od dnia określonego w § 3 ust. 2 niniejszej umowy, jednak nie więcej niż 10% wartości opóźnionej dostawy*”.

Zatem, mimo proponowanego obniżenia wysokości kar umownych z 2% do 0,1% ewentualna modyfikacja zapisów umowy skutkowałaby w przedmiotowym zakresie naliczaniem kar umownych nawet do wysokości 10 %, co jest rozwiązaniem niekorzystnym dla Wykonawców.

Nie uwzględniając kolejnych propozycji Wykonawcy, Zamawiający akcentuje, 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.

Zamawiany w ramach postępowania przetargowego nr 122/2008 sprzęt jednorazowego użytku ma 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.

**Odp. nr 2**

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**

**Odp. nr 3**

Zamawiający uprzejmie wyjaśnia, iż nie zrezygnuje z postanowień, które zawiera § 3 ust. 3. 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 placówka 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.

**Odp. nr 4**

Uprzejmie informujemy, iż Zamawiający przewidział możliwość zmiany cen uzależnionych od zmiany stawek podatku VAT wprowadzając do treści projektu umowy postanowienia § 4 ust. 4 i 6. Prosimy zapoznać się z przedmiotowymi zapisami.

**Odp. nr 5**

*Zamawiający uprzejmie wyjaśnia, iż zgodnie z dyspozycji art. 23 w zw. z art. 141 oraz art. 36 ust. 5 Wykonawcy mogą odpowiednio: ubiegać się wspólnie o zamówienie lub powierzyć jego realizację albo jego część 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 § 3 ust. 13 projektu umowy w dotychczasowym brzmieniu, i wprowadza w to miejsce § 3 ust. 13 następującej treści:

**§ 3 ust. 13**

*„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”.*

**Odp. nr 6**

Uprzejmie wyjaśniamy, iż Zamawiający może, mimo zapisów § 4 ust. 4 i 6, odmówić zgody na podwyższenie ceny przy zamianie stawki VAT z uwagi na dyspozycję art. 145 ustawy Prawo zamówień publicznych oraz treść § 4 ust. 8.

**Ponadto, zamawiający odnosi się do zapisu zamieszczonego przez Wykonawcę w pytaniach, a mianowicie: cyt. „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).**

***UWAGA!***

***W zał. - poprawiony projekt umowy.***

Z poważaniem,  
Z-ca Dyr. ds. ekonomiczno-eksploatacyjnych

inż. Małgorzata Kołodziej-Sarna

## UMOWA do przetargu nieograniczonego nr 122/2008

Stosownie do ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (Dziennik Ustaw z 2006 r. Nr 164, poz. 1163 z późn. zm.) w dniu ..... pomiędzy Wielkopolskim Centrum Onkologii w Poznaniu ul. Garbary 15 zwanym dalej zamawiającym, reprezentowanym przez:

1. Z-cę Dyrektora ds. ekonomiczno-eksploatacyjnych - inż. Małgorzatę Kołodziej-Sarnę
  2. Głównego Księgowego - mgr Mirellę Śmigielką  
NIP: 778-13-42-057                      REGON: 000291204;
- z jednej strony,

a

firmą .....  
z siedzibą w .....  
NIP: .....                      REGON: .....;  
Zarejestrowaną w .....;  
zwaną dalej Dostawcą, reprezentowaną przez:

.....  
z drugiej strony,  
została zawarta umowa o następującej treści:

### §1

Zawarcie niniejszej umowy zostało poprzedzone postępowaniem o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego nr 122/2008

### §2

Umowa nie jest dotknięta wadami, o których mowa w art. 22 i 24 cytowanej ustawy.

### §3

1. Przedmiotem umowy jest dostawa ..... (zwanym dalej w tekście umowy wyrobami medycznymi) w okresie od ..... do .....
2. Realizacja zamówienia odbywać się będzie sukcesywnie w wymaganym terminie 4 dni roboczych od złożenia zamówienia telefonicznego potwierdzonego faxem.
3. 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
4. W przypadku, gdy Wykonawca nie dostarczy w wymaganym terminie (**4 od momentu** złożenia zamówienia faxem lub telefonicznie) określonej partii przedmiotu zamówienia, zobowiązany jest pokryć Zamawiającemu różnicę w cenie zakupu u innego dostawcy
5. Wykonawca zobowiązuje się do realizacji przedmiotu zamówieni, w zakresie i ilościach zgodnych z zestawieniem wyspecyfikowanym w ofercie z dnia

..... wykaz cenowy – formularz cenowy stanowi załącznik do niniejszej umowy.

6. Wyroby medyczne stanowiące przedmiot zamówienia muszą odpowiadać wymaganiom wg aktualnego stanu prawnego, a w szczególności wymaganiom ustawy z dnia 20 kwietnia 2004r. o wyrobach medycznych (Dz. U. Nr 93, poz. 896. z późn. zm) - jest to warunek wynikający z art. 9 ust. 4 ustawy z dnia 30 sierpnia 1991r. o zakładach opieki zdrowotnej.
7. Parametry techniczne i jakościowe zamawianych wyrobów nie mogą, w okresie, na jaki została zawarta niniejszej umowy, być gorsze niż określone w ofercie.
8. Zamawiający w chwili odbioru zamawianego towaru ma prawo do zbadania, czy dostawa pod względem ilościowym i jakościowym jest zgodna z załączonymi dokumentami. Zbadanie obejmuje przeliczenie ilości opakowań zbiorczych i ustalenie ich stanu, a w razie uszkodzenia opakowania zbiorczego sprawdzenie stanu jego zawartości
9. 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
10. Zamawiającemu przysługuje prawo odmowy przyjęcia dostarczonego towaru i żądania wymiany na wolny od wad w przypadku:
  - a) dostarczenia towaru niewłaściwej jakości.
  - b) dostarczenia towaru niezgodnego z zapotrzebowaniem,
11. 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
12. Wykonawca oświadcza, iż wyrób będące przedmiotem umowy stanowią jego własność, jest wolny od wad prawnych w stosunku do osób trzecich, nie stanowi on również przedmiotu zabezpieczenia.
13. 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.
14. Wykonawca udzieli gwarancji jakości na oferowane wyroby medyczne przez okres co najmniej **24 miesiące** licząc od dnia przekazania wyrobów medycznych do eksploatacji i podpisania protokołu odbioru.
15. Wykonawca zapewnia serwis eksploatacyjny w okresie trwania gwarancji jakości, w zakresie nie gorszym, niż ustalony przez wytwórcę wyrobów.
16. Wykonawca gwarantuje Zamawiającemu:
  - a) Nieprzekraczalny czas usunięcia uszkodzenia – do 7 dni kalendarzowych od dnia
17. pisemnego powiadomienia o uszkodzeniu
18. Zamawiający zastrzega sobie prawo odstąpienia od umowy ze względu na wadę rzeczy sprzedanej, po uprzednim wykorzystaniu postępowania reklamacyjnego, o którym mowa w § 3 ust. 8 niniejszej umowy.
19. Wykonawca ponosi odpowiedzialność z tytułu rękojmi za wady, w zakresie objętym przedmiotem zamówienia, na zasadach określonych w Kodeksie cywilnym.

#### § 4

1. Całkowita wartość zamówienia zgodnie z ofertą, będącą integralną częścią niniejszej umowy, wynosi:

netto:.....PLN

(słownie:.....)

),

brutto:.....PLN

słownie.....),

*zamawiany towar polega opodatkowaniu podatkiem od towarów i usług VAT wg stawki .....%. zgodną z formularzem ofertowym.*

2. Wykonawca gwarantuje stałość cen towaru objętego przedmiotem niniejszej umowy przez okres ..... m-cy licząc od daty pierwszej dostawy.
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.
4. Zmiana cen może być dokonana nie częściej niż raz na rok jedynie w oparciu o klauzulę waloryzacyjną przewidzianą w niniejszej umowie lub w wyniku zmian stawki podatku od towarów i usług (VAT) lub cen urzędowych.
5. Wykonawca powinien obligatoryjnie poinformować Zamawiającego o planowanej podwyżce towaru objętego przedmiotem niniejszej umowy, co najmniej z 30 –to dniowym wyprzedzeniem w formie pisemnej pod rygorem nieważności dokonania takiej zamiany.
6. W przypadku podwyżek cen będących wynikiem uregulowań prawnych (cło, podatek VAT) niezbędne jest pisemne powiadomienie „Zamawiającego” z 14-to dniowym wyprzedzeniem. W przypadku zmiany wysokości cła oraz stawki podatku VAT w ramach niniejszej umowy, zmiana następuje z dniem wejścia w życie aktu prawnego zmieniającego wysokość przedmiotowych wskaźników.
7. Strony przyjmują jako klauzulę waloryzacyjną wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych ogółem ogłoszony przez Prezesa GUS za ostatni kwartał przed powiadomieniem o podwyżce.
8. Zmiany cen wymagają akceptacji Zamawiającego.
9. Przeniesienie na osoby trzecie wierzytelności w stosunku do Zamawiającego wymaga jego zgody.

#### § 5

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.

2. Zamawiający zastrzega sobie prawo dochodzenia odszkodowania przewyższającego zastrzeżone kary umowne w przypadku, gdy nie pokryją wartości poniesionych szkód.
3. Zamawiającemu przysługuje prawo potrącenia ewentualnych kar umownych z wynagrodzenia należnego Wykonawcy.
4. Zamawiający ma prawo odstąpić od niniejszej umowy w przypadku, gdy opóźnienia w dostawie będzie przekraczać 15 dni roboczych od dnia określonego w § 3 ust. 2 niniejszej umowy. Niniejsze opóźnienie będzie potraktowane jak nieuzasadnione zerwanie umowy i wywoła skutek w postaci konsekwencji określonych w ust. 1 lit. c niniejszego paragrafu.
5. Postanowienia § 6 ust. 4 nie mają zastosowania w przypadku, gdy Zamawiający nie będzie w terminie regulował płatności z tytułu zrealizowanych dostaw.

#### § 6

1. Płatności faktur realizowane będą w ciągu **30 dni** od daty złożenia faktury u Zamawiającego przelewem na konto Wykonawcy wskazane w fakturze.

#### § 7

Osobami odpowiedzialnymi za realizację niniejszej umowy są:

ze strony Wykonawcy – .....

oraz

ze strony Zamawiającego – mgr Anna Frackowiak - tel. 061/88 50 829

#### § 8

Umowa zostaje zawarta z chwilą jej podpisania przez obie strony.

#### § 9

1. Wykonawca jest odpowiedzialny i ponosi wszelkie koszty z tytułu strat materialnych powstałych w związku z zaistnieniem zdarzeń losowych i odpowiedzialności cywilnej w czasie realizacji umowy.
2. Na Wykonawcy ciąży odpowiedzialność cywilna za szkody oraz następstwa nieszczęśliwych wypadków dotyczące pracowników i osób trzecich powstałe w związku z realizacją umowy

#### § 10

W sprawach nie uregulowanych niniejszą umową mają zastosowanie przepisy Kodeksu Cywilnego, jeżeli przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych nie stanowią inaczej.

#### § 11

1. Wszelkie zmiany i uzupełnienia niniejszej umowy wymagają formy pisemnej pod rygorem nieważności.
2. Zmiany lub wprowadzenie nowych postanowień umowy mogą mieć miejsce tylko w przypadkach przewidzianych w art. 144 cytowanej ustawy i poprzedzone aneksem do umowy.

#### § 12

1. Strony będą dążyć do rozstrzygnięcia sporów mogących wyniknąć przy realizacji niniejszej umowy na drodze ugodowej.

2. Jeżeli strony nie osiągną kompromisu wówczas sporne sprawy kierowane będą do Sądu powszechnego właściwego dla siedziby Zamawiającego.

§ 13

Umowa zostaje sporządzona w dwóch jednobrzmiących egzemplarzach – po jednym egzemplarzu dla każdej ze stron.

Zamawiający:

.....

Wykonawca :

.....