

Poznań, dnia 2009-07-08

EZ/...4029/1.../2009

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

Dotyczy: przetarg nieograniczony nr 64/2009 – leki.

Wielkopolskie Centrum Onkologii uprzejmie informuje, iż wpłynęły zapytania do specyfikacji istotnych warunków zamówienia, na które udzielamy odpowiedzi.

PYTANIA:

**1. Dot. § 2 pkt. 15**

Ewentualne reklamacje jakościowe leków wiążą się ze szczególnymi procedurami do których zobowiązany jest producent leków stosownymi przepisami. W związku z tym prosimy o dopisanie następującego zapisu:

*„W przypadku stwierdzenia wad jakościowych Zamawiający niezwłocznie powiadomi o tym Dostawcę, który rozpatrzy reklamację dotyczącą:  
- wad jakościowych w ciągu 14 dni”*

Odpowiedź:

1.

Nie, zamawiający nie dokonuje zmian w zapisach paragrafu 2 pkt.15.

**2. Dot. § 3 pkt. 3**

Termin siedmiodniowy jest możliwy do spełnienia tylko w przypadku kiedy ustawodawca opublikuje rozporządzenie lub ustawę na dwa tygodnie przed wejściem w życie, w innych przypadkach (krótszego "vacatio legis") nie ma możliwości spełnienia tego warunku, w związku z powyższym prosimy o zmianę zapisu na:

*„W przypadku zmian wynikających z przepisów prawa Sprzedawca powiadomi Zamawiającego o zmianie cen w terminie nie dłuższym niż 3 dni robocze od daty opublikowania stosownego rozporządzenia lub ustawy.”*

Odpowiedź:

2.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści załącznika numer 6 do siwz stanowiącego projekt umowy w zakresie § 3 ust. 3 w sposób zaproponowany przez wykonawcę.

Jednocześnie zamawiający zmienia treść załącznika numer 6 do siwz stanowiącego projekt umowy w zakresie § 3 ust. 3 w ten sposób, że w miejsce dotychczasowej treści:

„3. Zmiany wartości (cen) Leków wynikające z wystąpienia zdarzeń, o których mowa w ust. 2 lit. a), b), c) niniejszego paragrafu następują z dniem wejścia w życie aktu prawnego zmieniającego przedmiotowe wartości. Wykonawca zobowiązany jest do informowania Zamawiającego o zmianach wynikających z uregulowań prawnych wskazanych w ust. 2 lit. a), b), c) niniejszego paragrafu w formie pisemnej, przynajmniej z siedmiodniowym wyprzedzeniem.”

wprowadza następujący zapis:

„3. Zmiany wartości (cen) Leków wynikające z wystąpienia zdarzeń, o których mowa w ust. 2 lit. a), b), c) niniejszego paragrafu następują z dniem wejścia w życie aktu prawnego zmieniającego przedmiotowe wartości. Wykonawca zobowiązany jest do informowania Zamawiającego o zmianach wynikających z uregulowań prawnych wskazanych w ust. 2 lit. a), b), c) niniejszego paragrafu w formie pisemnej, przynajmniej z siedmiodniowym wyprzedzeniem. W przypadku, gdy termin wejścia w życie aktu prawnego zmieniającego przedmiotowe wartości jest krótszy niż 7 dni od daty jego opublikowania Wykonawca zobowiązany jest do informowania Zamawiającego o zmianach wynikających z uregulowań prawnych wskazanych w ust. 2 lit. a), b), c) niniejszego paragrafu w formie pisemnej niezwłocznie, w każdym jednak razie nie później niż w terminie 3 dni od dnia wejścia w życie aktu prawnego zmieniającego przedmiotowe wartości.”

Zamawiający podziela pogląd wykonawcy, iż w razie zastosowania przez ustawodawcę *vacatio legis* krótszego niż 7 dni wykonanie zobowiązania nałożonego na wykonawcę w § 3 ust. 3 projektu umowy w jego dotychczasowym brzmieniu byłoby niemożliwe. Stąd też, nie rezygnując z obowiązku zawiadomienia zamawiającego przez wykonawcę z siedmiodniowym wyprzedzeniem o zmianie ceny leków, co uzasadnione jest faktem, iż to w interesie wykonawcy leży podwyższenie ceny leków, zaś zamawiający musi mieć wystarczającą ilość czasu na wprowadzenie nowych cen., zamawiający dostosował treść umowy do sytuacji, w której *vacatio legis* przepisów wprowadzających zmiany stawki podatku VAT, zmiany cen urzędowych leków lub zmiany stawek celnych będzie krótsze niż 7 dni.

### **3. Dot. § 4 pkt. 1**

Prosimy Zamawiającego o dopisanie „nie mniej jednak niż 80% zakontraktowanych ilości”.

Odpowiedź:

3.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści załącznika numer 6 do siwz stanowiącego projekt umowy w zakresie § 4 ust. 1 w sposób zaproponowany przez wykonawcę.

Możliwość niewykorzystania całego asortymentu Leków, będących przedmiotem zamówienia publicznego aktualizuje się jedynie w sytuacji przewidzianej hipotezą art. 145 Ustawy – Prawo zamówień publicznych, a zatem w razie zaistnienia istotnej zmiany okoliczności powodującej, że wykonanie umowy nie leży w interesie publicznym, czego nie można było przewidzieć w chwili zawarcia umowy – w takim wypadku interes zamawiającego musi być chroniony, na wypadek, gdyby wskutek wskazanych okoliczności zamówienie całej objętej zamówieniem publicznym ilości leków nie leżało w interesie publicznym. W dniu zawarcia umowy nie jest możliwe do przewidzenia, co jest zresztą jedną z przesłanek zastosowania przywołanego postanowienia, czy i kiedy taka sytuacja nastąpi, co zarazem przesądza o niemożności określenia jaka ilość leków zostanie przez zamawiającego nabyta do tego czasu.

**4. Dot. § 5 pkt. 1a**

Prosimy zamawiającego o zmianę zapisu dotyczącego wysokości kary umownej na:

„ 0,1% wartości netto niezrealizowanej części umowy”

Odpowiedź – poniżej.

**5. Dot. § 5 pkt. 1b**

Prosimy zamawiającego o zmianę zapisu dotyczącego wysokości kary umownej na:

„ 0,2% wartości netto niezrealizowanej części umowy”

Odpowiedź – poniżej.

**6. Dot. § 5 pkt. 1c**

- Prosimy zamawiającego o zmianę zapisu dotyczącego wysokości kary umownej na:

„ 0,2% wartości netto niezrealizowanej części umowy”

- Prosimy zamawiającego o zmianę zapisu dotyczącego wysokości kary umownej na:

„ 0,5% różnicy między łączną wartością netto leków, a łączną wartością netto leków dostarczonych przez Wykonawcę”

Odpowiedź dla 4,5,6

4., 5., 6.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści załącznika numer 6 do siwz stanowiącego projekt umowy w zakresie § 5 ust. 1 pkt a)-c) w sposób zaproponowany przez wykonawcę.

Wykonawca podejmując decyzję o złożeniu oferty w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego postępuje w sposób świadomy, kierując się między innymi wymogami zamawiającego odnośnie terminów dostawy objętych zamówieniem publicznym przeciwnie, a także konsekwencjami niedotrzymania tych terminów, w

szczególności w zakresie uprawnienia zamawiającego do żądania od pozostającego w zwłoce ze spełnieniem świadczenia wykonawcy kar umownych. Nie podlega wątpliwości, iż niedostarczenie przez wykonawcę w terminie objętych zamówieniem publicznym przeciwiał spowodować może daleko idące konsekwencje po stronie zamawiającego, wiążące się w szczególności z powstaniem po jego stronie szkody. W związku z powyższym istnieje konieczność zastrzeżenia kary umownej stanowiącej substytut odszkodowania w wysokości określonej z góry przy zawieraniu umowy.

#### **7. Dot. §5 pkt. 3**

Prosimy Zamawiającego o wykreślenie słów: „...potrącenia ewentualnych kar umownych z należności Wykonawcy” i dopisanie: „...poprzez wystawienie pisemnego dokumentu obciążającego Wykonawcę zwanego notą obciążeniową ze wskazaniem tytułu obciążenia (powołanie odpowiedniego zapisu umowy) wraz z dokumentacją potwierdzającą zaistnienie okoliczności”.

Odpowiedź:

7.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści załącznika numer 6 do siwz stanowiącego projekt umowy w zakresie § 5 ust. 3 w sposób zaproponowany przez wykonawcę.

Zamawiający zobowiązany jest do zabezpieczenia swoich interesów, w tym interesów ekonomicznych. Zobowiązanie do zapłaty kary umownej powstaje jedynie w razie niewykonania przez wykonawcę zobowiązania niepieniężnego – w takiej sytuacji zamawiającemu muszą przysługiwać instrumenty prawne pozwalające na sprawne i szybkie wyegzekwowanie przysługującej mu należności. Możliwość potrącenia kary umownej z należnością przysługującą wykonawcy jest najprostszym i najszybszym z punktu widzenia zamawiającego sposobem rozliczenia wzajemnych należności. Należy ponadto wskazać, iż możliwość potrącenia wzajemnych należności wynika również z przepisów art. 498 i nast. Kodeksu cywilnego, zmiana umowy w tym zakresie nie miałaby istotnego wpływu na uprawnienie zamawiającego do dokonania potrącenia.

#### **8. Dot. §5 pkt. 5**

Prosimy Zamawiającego o dopisanie zapisu: „Na wypadek zwłoki w zapłacie ceny zakupu ponad 90 dni licząc od terminu zapłaty, Wykonawca uprawniony będzie do powstrzymania się ze spełnieniem obowiązku kolejnych dostaw leków do dnia zapłaty całości zaległości”.

Odpowiedź:

8.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści załącznika numer 6 do siwz stanowiącego projekt umowy w zakresie § 5 ust. 5 w sposób zaproponowany przez wykonawcę.

Zamawiający jako placówka opieki zdrowotnej w pierwszej kolejności musi zabezpieczyć możliwość wypełniania swojej podstawowej funkcji, tj. świadczenia usług zdrowotnych. Niezależnie od okoliczności zewnętrznych, zamawiający musi mieć zagwarantowane dostawy leków, które są produktem o fundamentalnym znaczeniu dla funkcjonowania szpitala. W związku z powyższym nie ma możliwości wprowadzenia do projektu umowy postanowienia pozwalającego wykonawcy na wstrzymanie się z wykonywaniem swoich zobowiązań w zakresie dostawy leków, będących przedmiotem zamówienia. W razie ewentualnej zwłoki z zapłatą należności przysługujących wykonawcy na podstawie postanowień umowy, wykonawcy przysługuje uprawnienie do dochodzenia ich na drodze sądowej.

**9. Dot. §5 pkt. 6**

Prosimy Zamawiającego o wydłużenie terminu płatności do 30 dni.

Odpowiedź:

9.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści załącznika numer 6 do siwz stanowiącego projekt umowy w zakresie § 5 ust. 6 w sposób zaproponowany przez wykonawcę.

Zamawiający zobowiązany jest do zabezpieczenia swoich interesów, w tym interesów ekonomicznych. Zobowiązanie do zapłaty kary umownej powstaje jedynie w razie niewykonania przez wykonawcę zobowiązania niepieniężnego – w takiej sytuacji zamawiającemu muszą przysługiwać instrumenty prawne pozwalające na sprawne i szybkie wyegzekwowanie przysługującej mu należności. Termin wymagalności kary umownej nie może zatem być zbyt długi, co przesądza o niemożności uwzględnienia propozycji wykonawcy.

**10. Dot. – Załącznik nr 2 - Formularz cenowy**

Prosimy o podanie w jaki sposób prawidłowo przeliczyć ilość opakowań handlowych

w przypadku występowania na rynku opakowań posiadających inną ilość sztuk (tabletek, ampułek, kilogramów itp.), niż umieszczone w SIWZ (czy podawać pełne ilości opakowań zaokrąglone w górę, czy ilość opakowań przeliczyć do dwóch miejsc po przecinku)?

Odpowiedź:

W przytoczonym przypadku należy przeliczyć wg zasady matematycznej ( $2,4 = 2$  lub  $2,5=3$ ) do pełnych opakowań [amp. i tabl.] z zachowaniem wymaganej ilości – liczby szt. wg SIWZ. Natomiast kg. Należy zapytać jakiego preparatu dotyczy.

**11. Dot. – Załącznik nr 2 - Formularz cenowy**

Prosimy Zamawiającego o utworzenie odrębnego pakietu z następujących pozycji:

**z Pakietu 17:**

poz 2 - ACC INJ IV lub dooskrzelowo (roztwór) 300mg/3ml Opak=5amp3ml

poz 3 - ACC 600 tabl musujące 0,6g Op=20tabl

poz 6 - AFLEGAN INJ IM/IV/SC 15mg/2ml opak=10amp.2ml

poz 10 - ALERMED tabl 10mg Op=20tabl

poz 136 - PALIN kaps. 200mg Opak. =20kaps

poz 190 - VENOFER INJ IV (roztwór) 20mgOpak=5amp5ml

Zgodnie z Art. 7 Ustawy Prawo Zamówień Publicznych z dnia 29 stycznia 2004 r. tak utworzony pakiet narusza przepisy ustawy, które obligują Zamawiającego do przygotowania postępowania o udzielenie zamówienia w sposób gwarantujący zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców.

Odpowiedź:

Tak zamawiający tworzy **nowy oddzielny pakiet nr 21** dla pozycji 2,3,6,10,136,190.

Ustala się nowe wadium dla poniższych pakietów

Pakiet 17 wadium = 8.700,00

Pakiet 21 wadium = 2.300,00

Ustala się nowe terminy postępowania:

**Termin składania ofert do dnia 03-08-2009 r. do godz. 9.00**

**Termin otwarcia ofert w dniu 03-08-2009 r. o godz. 10.00**

Z poważaniem,

.....