

Poznań, dnia 07.08.2009.  
EZ/4644/ 2009

Wg rozdzielnika do wszystkich zainteresowanych przetargiem nieograniczonym nr 42/2009

Dotyczy: **Zakup i dostawa pałeczek i etestów**

Wielkopolskie Centrum Onkologii informuje, iż wpłynęły zapytania do specyfikacji, na które udzielamy poniżej odpowiedzi.

PYTANIE

Czy zamawiający dopuści w pakiecie 2 konfekcjonowanie po 30 szt. ?

ODPOWIEDŹ

TAK.

PYTANIE

Czy zamawiający dopuści w pakiecie 2 termin ważności testów 12 miesięcy?

uzasadnienie: ze względu na skład, komponenty i system produkcji odczynników - nie można określić terminu ważności oferowanego asortymentu na podany w siwz. Oferowane terminy ważności zostały podane zgodnie z zaleceniami producenta

ODPOWIEDŹ

Zamawiający dopuszcza 12 miesięczny termin ważności testów w pakiecie nr 2 tylko w przypadku gdy SA one konfekcjonowane po 30 szt. Jeżeli testy są konfekcjonowane po 100 szt. Zamawiający wymaga aby miały termin ważności 24 miesiące.

PYTANIE

Produkty zawarte w pakiecie nr 2, są wyrobami medycznymi do diagnostyki in vitro, których dopuszczenie do obrotu reguluje ustawa z dnia 20 kwietnia 2004 o wyrobach medycznych (art.54 ustawy), zatem prosimy o odpowiednią modyfikację oświadczenia – zał. nr 5 oraz zapisów punktu III podpunkt 1) 2) (str.2 siwz)

ODPOWIEDŹ

Zamawiający modyfikuje treść załącznika nr 5 siwz. Prawidłowa treść stanowi załącznik do niniejsze4go pisma. Zamawiający wymaga jednego z dokumentów wymienionego w pkt. III podpunkt 1)2) lub 3).

PYTANIE

Czy Zamawiający uzna za spełnienie wymagań punktu III siwz (str.2 siwz) oraz VI (str.5/6 siwz) jeśli Wykonawca załączy do oferty samo oświadczenie – zał. nr 5 do siwz, które mówi o zobowiązaniu Wykonawcy do przedstawienia na żądanie Zamawiającego odpowiedniego świadectwa rejestracji w terminie 24 godzin od chwili otrzymania pisemnej, w formie faxu, telefonicznej prośby o okazanie świadectwa?

ODPOWIEDŹ

Nie. Zamawiający wymaga dołączenia do oferty oświadczenia stanowiącego załącznik nr 5 i dokumentów wymaganych w punkcie III SIWZ.

#### PYTANIE

Dotyczy §2 ust.21 projektu umowy

Czy Zamawiający odstąpi od wymogu aby na opakowaniach dostarczanych produktów znajdowała się data produkcji?

*Uzasadnienie: Dla Zamawiającego bardziej istotna jest data ważności produktów, a ta znajduje się na opakowaniach.*

#### ODPOWIEDŹ

Zamawiający odstępuje od wymogu posiadania n opakowaniu daty produkcji.

Poniżej podaje się prawidłową treść §2 ust.21 projektu umowy

„Wszystkie dostarczane przez Wykonawcę wyroby powinny mieć na opakowaniu oznaczenia fabryczne tzn. rodzaj, nazwę wyrobu, ilość, nazwę i adres producenta, datę ważności oraz inne oznakowania zgodne z obowiązującymi w tym zakresie przepisami prawa. W razie dostarczenia wyrobów oznaczonych niezgodnie z wymogami określonymi w zdaniu poprzedzającym, Wykonawca zapłaci na rzecz Zamawiającego karę umowną w wysokości \_\_\_% wartości tych wyrobów.”

#### PYTANIE

Dotyczy §5 ust. 1a),b) projektu umowy:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na kary w wysokości 0,5 % niezrealizowanej w terminie części zamówienia za każdy dzień zwłoki?

*Uzasadnienie: Zapropozowane przez Zamawiającego kary umowne są rażąco wysokie*

#### ODPOWIEDŹ

Zamawiający uprzejmie wyjaśnia, iż nie wyraża zgody na zmianę treści § 5 ust. 1 a i b wzoru umowy.

W uzasadnieniu swojej decyzji Zamawiający zwraca uwagę, iż określone w § 5 projektu umowy – kary umowne, stosownie 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.

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

Dotyczy §8 ust. 1 projektu umowy

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na następującą modyfikację: „Wykonawca ponosi odpowiedzialność za zdarzenia, wynikające z winy Wykonawcy”?

*Uzasadnienie: Nie jest możliwe aby Wykonawca ponosił odpowiedzialność za wszelkie szkody, w tym także spowodowane zaistnieniem zdarzeń losowych oraz nieszczęśliwych wypadków?*

#### ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści załącznika numer 6 do siwz stanowiącego projekt umowy w zakresie § 8 ust. 1 w sposób zaproponowany przez wykonawcę.

Zgodnie z art. 473 § 1 Kodeksu cywilnego w zw. z art. 14 Ustawy – Prawo zamówień publicznych wykonawca może na drodze umowy przyjąć odpowiedzialność za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania z powodu oznaczonych okoliczności, za które na mocy ustawy odpowiedzialności nie ponosi. W związku z powyższym jest dopuszczalne obciążenie wykonawcy odpowiedzialnością za skutki nieszczęśliwych wypadków i zdarzeń losowych. Zamawiający zaś zobowiązany jest dążyć do najlepszego możliwego zabezpieczenia interesów swoich – jako publicznego zakładu opieki zdrowotnej, jak i pacjentów, w związku z czym należy uznać, że kwestionowane przez wykonawcę postanowienie projektu umowy, jako zabezpieczające zamawiającego przed szkodą powstałą w związku z wykonywaniem umowy zawartej w wyniku postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, winno pozostać niezmienione.

#### PYTANIE

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie z formularza ofertowego zał. nr 1 punktu 7, gdyż w przypadku niedostarczenia towaru w wymaganym terminie, Zamawiający określił już kary umowne - §5 projektu umowy?

#### ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści załącznika numer 1 do siwz stanowiącego formularz ofertowy w zakresie § punktu 7 w sposób zaproponowany przez wykonawcę.

W pierwszej kolejności wskazać należy, iż fakt uregulowania kar umownych w projekcie umowy nie przesądza *per se* o konieczności wykreślenia kwestionowanego postanowienia z siwz. Formularz ofertowy oraz umowa stanowią dwa różne dokumenty, które pozostając ze sobą spójne pełnią jednakże różne funkcje. Formularz ofertowy podlega analizie na etapie badania ofert, w szczególności pod kątem sprawdzenia czy wykonawcy złożyli wymagane przez zamawiającego oświadczenia, w tym oświadczenia woli. Umowa zaś określa ogół praw i obowiązków stron. Ponadto kwestionowany przez wykonawcę zapis siwz zawiera odmienne postanowienie niż § 5 projektu umowy regulujący kary umowne. Te ostatnie, zgodnie z § 5 ust. 7 projektu umowy, w razie opóźnienia w dostawie naliczane są do dnia dokonania przez zamawiającego zakupu interwencyjnego u innego dostawcy. Oświadczenie, którego wykreślenia z siwz domaga się wykonawca dotyczy zaś jego zobowiązania do pokrycia różnicy w cenie pomiędzy ceną, jaką zamawiający uścił dostawcy, u którego dokonał zakupu interwencyjnego (z uwagi na opóźnienie wykonawcy w dostawie) a ceną wynikającą ze złożonej przez wykonawcę oferty. Obowiązek ten wynika z § 2 ust. 10 projektu umowy, jednakże jak wyjaśniono wcześniej sam fakt umieszczenia takiego zapisu w umowie nie powoduje konieczności jego usunięcia z pozostałych postanowień siwz, w szczególności z formularza ofertowego.

#### PYTANIE

Czy w związku z regulacją art. 144 ust. 1 ustawy PZP Zamawiający zechce wprowadzić do wzoru umowy zapis o dopuszczalności wprowadzania zmian, w brzmieniu przedstawionym poniżej?

Strony dopuszczają zmiany umowy w zakresie:

- numeru katalogowego produktu
- nazwy produktu przy zachowaniu jego parametrów
- przedmiotowym / produkt zamienny
- sposobu konfekcjonowania
- liczby opakowań
- wymiany / uzupełnienia elementów składowych aparatury

w sytuacji gdy:

- wprowadzony zostanie do sprzedaży przez wykonawcę produkt zmodyfikowany / udoskonalony

- wystąpi przejściowy brak produktu z przyczyn leżących po stronie producenta przy jednoczesnym dostarczeniu produktu zamiennego o parametrach nie gorszych od produktu objętego umową
- zmieni się liczba badań objętych zapotrzebowaniem Zamawiającego
- nastąpi zmiana organizacji pracy laboratorium Zamawiającego
- zaistnieje konieczność wymiany/uzupełnienia elementów składowych aparatury w związku z postępowaniem technologicznym.

Powyższe zmiany nie mogą skutkować zmianą ceny jednostkowej, wartości umowy i nie mogą być niekorzystne dla Zamawiającego

#### **ODPOWIEDŹ**

Zamawiający wprowadza do umowy powyższe zapisy. Stanowią one treść §2 ust. 24 umowy.

Z poważaniem,  
z-ca dyrektora ds. ekonomiczno- eksploatacyjnych

inż. Małgorzata Kołodziej- Sarna