

Poznań, dnia 2009-11-12

EZ/\_\_\_6592/1\_\_\_/2009

**Wg rozdzielnika:  
do wszystkich zainteresowanych uczestników - Wykonawców zamówienia publicznego.**

*dotyczy: przetargu nieograniczonego nr 129/2009 Zakup, dostawa staplerów.*

Wielkopolskie Centrum Onkologii uprzejmie informuje, iż udziela odpowiedzi na zadane pytania do specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Pytania:

**1. Paragraf 5 ust 1**

**Prosimy o modyfikację zapisu na brzmiały:**

„Zamawiający zastrzega sobie możliwość niewykorzystania całej ilości asortymentu – przedmiotu umowy, w razie zaistnienia okoliczności wskazanych w art. 145 Ustawy – Prawo zamówień publicznych.”

**2. Paragraf 6 ust 1 lit a)b)**

**Prosimy o modyfikację zapisu na brzmiały:**

„1. Wykonawca zobowiązuje się do zapłaty na rzecz Zamawiającego kar umownych. w przypadku:

- a) Pierwszej **zwłoki** w dostawie zamówionych staplerów Wykonawca zapłaci na rzecz Zamawiającego karę umowną w wysokości **1 % od wartości opóźnionych towarów**, za każdy dzień zwłoki, licząc od dnia określonego na podstawie w § 3 ust. 4 lit. a niniejszej umowy.
- b) druga **zwłoka** w dostawie oraz każdej kolejnej **zwłoki** w dostawie zamówionych staplerów Wykonawca zapłaci na rzecz Zamawiającego karę umowną w wysokości **2% od wartości opóźnionych towarów**, za każdy dzień zwłoki, licząc od dnia określonego na podstawie § 3 ust. 4 lit. a niniejszej umowy.”

**3. Paragraf 6 ust 1 lit c)**

**Prosimy o modyfikację zapisu na brzmiały:**

- a) nieuzasadnionego zerwania niniejszej umowy, przez co strony rozumieją zaprzestanie przez Wykonawcę sprzedaży i dostarczania staplerów,

Wykonawca zapłaci na rzecz Zamawiającego karę umowną w wysokości 5 % łącznej wartości netto staplerów, których sprzedaż i dostawa jest przedmiotem niniejszej umowy, o której mowa w § 4 ust. 1 niniejszej umowy,

Odpowiedzi

1.

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

Z uwagi na specyfikę działalności prowadzonej przez zamawiającego, nie jest on w stanie przewidzieć w chwili zawierania umowy czy w okresie na jaki zawarta ma zostać umowa o udzielenie zamówienia publicznego wykorzysta całość asortymentu sprzętu objętego postępowaniem o udzielenie zamówienia publicznego, i to mimo zachowania należytej staranności w obliczeniu potrzebnej jego ilości. W związku z powyższym zamawiający musi zabezpieczyć możliwość niewykorzystania całości sprzętu nie tylko w razie zaistnienia okoliczności, o których mowa w art. 145 ust. 1 Ustawy – Prawo zamówień publicznych, albowiem niewykorzystanie całości sprzętu może być także spowodowane innymi przyczynami, niespełniającymi przesłanek wymaganych przez hipotezę powołanego przepisu.

2.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści załącznika numer 6 do siwz stanowiącego projekt umowy w zakresie § 6 ust. 1 pkt a) - b) 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 staplerów, 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 staplerów 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. Ponadto powiązanie wysokości kary umownej z wartością opóźnionej dostawy może prowadzić (przy niewielkiej jej wartości) do zanegowania funkcji kary umownej stanowiącej substytut odszkodowania za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania, a zarazem będącej instrumentem mającym mobilizować wykonawców do terminowego realizowania przyjętych na siebie zobowiązań. Niewątpliwie powiązanie wysokości kary umownej z łączną wartością urządzeń objętych umową stanowi lepsze zabezpieczenie interesów zamawiającego, pozwala nadto na precyzyjne obliczenie

wysokości kary umownej, z uwagi na fakt, iż łączna wartość przedmiotowych urządzeń wskazana jest wprost w umowie (§ 4 ust. 1).

3.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści załącznika numer 6 do siwz stanowiącego projekt umowy w zakresie § 6 ust. 1 pkt c) w sposób zaproponowany przez wykonawcę. Zobowiązania umowne wykonawcy nie ograniczają się jedynie do sprzedaży i dostarczania staplerów. Postanowienia projektu umowy wprowadzają liczne inne obowiązki, które wykonawca zawierając umowę z zamawiającym akceptuje i których winien przestrzegać. Nie można zatem zawęzić pojęcia zerwania umowy do zaprzestania sprzedaży i dostawy staplerów, będących przedmiotem zamówienia publicznego w niniejszym postępowaniu. Zaprzestanie przez wykonawcę na przykład wykonywania obowiązków rozpatrywania reklamacji lub obowiązku odpowiedniego oznaczania dostarczonego sprzętu czy dostarczania wraz ze staplerami ulotek może powodować istotne utrudnienia w prowadzeniu przez zamawiającego działalności w zakresie świadczenia usług ochrony zdrowia z wykorzystaniem sprzętu będącego przedmiotem zamówienia publicznego. W związku z powyższym w takim przypadku w interesie zamawiającego leży posiadanie środków prawnych pozwalających na uzyskanie odszkodowania za szkody poniesione wskutek nieprawidłowego zachowania wykonawcy.

Z poważaniem,

---