

Poznań, dnia 28.10.2010  
EZ/7321/4/ 2010

Wg rozdzielnika:  
do wszystkich zainteresowanych i uczestników postępowania o zamówienie publiczne.

**dotyczy: przetargu nieograniczonego nr 114/2010 Zakup i dostawa leków**

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

**PYTANIE**

Prosimy o podanie w informacji, w którym dniu mija ostateczny termin składania zapytań do powyższego postępowania – w formie daty dzień-miesiąc-rok.

**ODPOWIEDŹ**

Zgodnie z zapisem art. 38 ustawy Prawo zamówień publicznych Wykonawca może zwrócić się do zamawiającego o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia. Zamawiający jest obowiązany udzielić wyjaśnień niezwłocznie, jednak nie później niż na 6 dni przed upływem terminu składania ofert, – pod warunkiem że wniosek o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia wpłynął do zamawiającego nie później niż do końca dnia, w którym upływa połowa wyznaczonego terminu składania ofert. Jeżeli wniosek o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia wpłynął po upływie terminu składania wniosku, zamawiający może udzielić wyjaśnień albo pozostawić wniosek bez rozpoznania. Ostateczny termin składania zapytań mija 27.10.2010.

**PYTANIE**

Prosimy o sprecyzowanie zapisu SIWZ - „należy podać proponowane odpowiedniki i zamieścić opis dotyczący właściwości odpowiedników”. Czy mamy załączyć do SIWZ kartę charakterystyki odpowiednika czy też wypisać informacje z tej karty? Gdzie te informacje mają zostać umieszczone? Przy nazwie handlowej leku?, pod pakietem?, w formie osobnego załącznika będącego spisem równoważników?

**ODPOWIEDŹ**

Należy dołączyć kartę charakterystyki odpowiednika.

#### PYTANIE

Czy Zamawiający zgadza się wykreślić w par. 4 ust. 1 projektu umowy, zdanie drugie, które brzmi: " Jednocześnie Zamawiający zobowiązuje się do zamówienia co najmniej 20% ilości asortymentu Leków wskazanej w specyfikacji istotnych warunków zamówienia, o ile nie wystąpią okoliczności wskazanych w art. 145 Ustawy- Prawo zamówień publicznych. "

Uzasadnienie: Zapis ten jest niezgodny z art. 140 ust. 1 ustawy Prawo Zamówień Publicznych, który stanowi, iż zakres świadczenia wykonawcy wynikający z umowy jest tożsamy z jego zobowiązaniem zawartym w ofercie.

#### ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści załącznika numer 5 do siwz stanowiącego projekt umowy w zakresie § 4 ust. 1 w sposób zaproponowany przez Wykonawcę.

Wykonawca podejmując decyzję o złożeniu oferty w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego postępuje w sposób świadomy, uwzględniając między innymi warunki określone przez Zamawiającego w specyfikacji istotnych warunków zamówienia, w tym także dotyczącymi możliwości niewykorzystania całej ilości asortymentu objętego siwz.. Zamawiający nie jest bowiem w stanie przewidzieć w sposób precyzyjny zapotrzebowania na leki będące przedmiotem zamówienia publicznego na okres trwania umowy. Możliwe jest w związku z powyższym, iż niemożliwe do wcześniejszego przewidzenia zmniejszenie ich zużycia spowoduje, iż nie zostanie wykorzystany cała ilość wskazana w specyfikacji istotnych warunków zamówienia. Ponadto należy wskazać, że zdanie drugie w ustępie 1, którego wykreślenie proponuje Wykonawca, jest postanowieniem korzystnym dla wykonawcy, wobec którego Zamawiający zobowiązuje się zamówić co najmniej 20% ilości leków wskazanej w siwz.

#### PYTANIE

Czy Zamawiający zgadza się zmienić zapisy par. 5 ust. 1 projektu umowy, tj.

- **pkt a**, który stanowi, iż Wykonawca zobowiązuje się do zapłaty na rzecz Zamawiającego kar umownych. w przypadku pierwszego opóźnienia w dostawie zamówionych Leków Wykonawca zapłaci na rzecz Zamawiającego karę umowną w wysokości 2 % niezrealizowanej w terminie części zamówienia, za każdy dzień zwłoki, licząc od dnia określonego na podstawie w § 2 ust. 4 lit. a niniejszej umowy.

Zmiana dotyczy wysokości kary umownej z 2% na 1%  
- **pkt b**, który stanowi, iż Wykonawca zobowiązuje się do zapłaty na rzecz Zamawiającego kar umownych. w przypadku drugiego opóźnienia w dostawie oraz każdego kolejnego opóźnienia w dostawie zamówionych Leków Wykonawca zapłaci na rzecz Zamawiającego karę umowną w wysokości 5% niezrealizowanej w terminie części zamówienia, za każdy dzień opóźnienia, licząc od dnia określonego na podstawie § 2 ust. 4 lit. a niniejszej umowy.

Zmiana dotyczy wysokości kary umownej z 5% na 1%

Uzasadnienie: W przypadku opóźnienia w płatności za dostarczone leki Wykonawca nalicza odsetki od wartości niezapłaconej faktury w wysokości 13% w skali roku. Naliczanie przez Zamawiającego kar umownych w wysokości 2% lub 5% za każdy dzień opóźnienia od wartości niedostarczonego w terminie towaru stanowi rażąco dysproporcją stanowiącą naruszenie art. 353<sup>1</sup> k.c. Ponadto tak rażąco wygórowana kara umowna nie ma nic wspólnego z surogatem odszkodowania, o czym mowa w art. 483 k.c.

#### ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści załącznika numer 5 do siwz stanowiącego projekt umowy w zakresie § 5 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 leków, 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 leków spowodować może daleko idące konsekwencje po stronie zamawiającego, wiążące się w szczególności z powstaniem po jego stronie szkody. W szczególności w przypadku niedostarczenia przez wykonawcę stanowiących przedmiot zamówienia leków w umówionym terminie, zamawiający może być zmuszony do poniesienia dodatkowych kosztów związanych z koniecznością nabycia przedmiotowych leków u innego podmiotu, co może wiązać się z zapłatą wyższej ceny niż zaoferowana przez wykonawcę. Różnica w cenie stanowi w takim przypadku niewątpliwie szkodę poniesioną przez zamawiającego, mającą przy tym związek przyczynowy z niewykonaniem przez wykonawcę zobowiązania do dostarczenia leków we wskazanym w umowie terminie. W związku z powyższym istnieje konieczność zastrzeżenia kary umownej stanowiącej substytut odszkodowania w wysokości określonej z góry przy zawieraniu umowy i odpowiadającej różnicy pomiędzy ceną rzeczywiście uiszczoną przez zamawiającego a przedmiotowe leki, a ceną zaoferowaną przez wykonawcę

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

inż. Małgorzata Kołodziej- Sarna