

Poznań, dnia 2008-04-30

EZ/.....2590...../2008

**Wg rozdzielnika:  
do wszystkich uczestników postępowania o zamówienie publiczne**

dotyczy: przetargu nieograniczonego 47/2008 sprzęt medyczny jednorazowego użytku - sterylne.

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

**PYTANIA;**

I. Dotyczy zapisu Rozdziału IV s.i.w.z.

„... Termin realizacji zamówienia: umowa na okres 12 miesięcy; dostawy sukcesywnie zgodnie z zamówieniami częściowymi składanymi telefonicznie lub faxem w okresie 12 miesięcy po podpisaniu umowy. Termin dostawy maksymalnie 4 dni robocze od złożenia zamówienia faxem lub telefonicznie. W ofercie należy przedstawić termin realizacji zamówienia. Dostawy w godzinach 7:30 do 14:30 do magazynu medycznego Apteki.”

Wnosimy o zmianę powyższego zapisu, na:

„... Termin realizacji zamówienia: umowa na okres 12 miesięcy; dostawy sukcesywnie zgodnie z zamówieniami częściowymi składanymi telefonicznie lub faxem w okresie 12 miesięcy po podpisaniu umowy. Termin dostawy maksymalnie 7 dni roboczych od dnia przekazania zamówienia faxem lub pisemnie. W ofercie należy przedstawić termin realizacji zamówienia. Dostawy w godzinach 7:30 do 14:30 do magazynu medycznego Apteki.”

II. Dotyczy zapisu § 3 ust. 3 Załącznika nr 6 do s.i.w.z. stanowiącego wzór umowy.

„... 3. W przypadku, gdy Wykonawca nie dostarczy w wymaganym terminie (4 dni od momentu złożenia zamówienia faxem lub telefonicznie) określonej partii przedmiotu zamówienia, zobowiązany jest pokryć Zamawiającemu różnicę w cenie zakupu u innego dostawcy”

Wnosimy o zmianę powyższego zapisu, na:

„... 3. W przypadku, gdy Wykonawca nie dostarczy w wymaganym terminie (7 dni od dnia przekazania zamówienia faxem lub pisemnie) określonej partii przedmiotu zamówienia z winy leżącej tylko i wyłącznie po stronie Wykonawcy, zobowiązany jest pokryć Zamawiającemu różnicę w cenie zakupu u innego dostawcy.”

III. Dotyczy zapisu § 3 ust. 8 Załącznika nr 6 do s.i.w.z. stanowiącego wzór umowy.

„... 8. Zamawiający zastrzega prawo zgłaszania Wykonawcy reklamacji w odniesieniu do przedmiotu objętego zamówieniem. Wykonawca załatwi reklamację bez zbędnej zwłoki nie później jednak niż w przeciągu 7 dni od dnia jej złożenia.”

Wnosimy o zmianę powyższego zapisu, na:

„... 8. Zamawiający zastrzega prawo zgłaszania Wykonawcy pisemnych reklamacji w odniesieniu do przedmiotu objętego zamówieniem. Wykonawca załatwi reklamację bez zbędnej zwłoki nie później jednak niż w terminie do 10 dni od dnia przekazania pisemnej reklamacji.”

#### IV. Dotyczy zapisu § 3 ust. 10 Załącznika nr 6 do s.i.w.z. stanowiącego wzór umowy.

„... 10. Zamawiającemu przysługuje prawo odmowy przyjęcia towaru dostarczonego z opóźnieniem albo zwłoką.”

Wnosimy o wykreślenie powyższego zapisu lub dookreślenie minimalnego terminu opóźnienia lub zwłoki w dostawie towaru.

#### V. Dotyczy zapisu § 3 ust. 15 Załącznika nr 6 do s.i.w.z. stanowiącego wzór umowy.

„... 15. Wykonawca gwarantuje Zamawiającemu:

a) Nieprzekraczalny czas usunięcia uszkodzenia – do 7 dni roboczych.”

Wnosimy o zmianę powyższego zapisu, na:

„... 15. Wykonawca gwarantuje Zamawiającemu:

a) Nieprzekraczalny czas usunięcia uszkodzenia wynikającego z winy leżącej po stronie Wykonawcy – do 10 dni roboczych od dnia przekazania pisemnego powiadomienia o uszkodzeniu.”

#### VI. Dotyczy zapisu § 6 ust. 1 Załącznika nr 6 do s.i.w.z. stanowiącego wzór umowy.

„... 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.”

Wnosimy o zmianę powyższego zapisu, na:

„... 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 1 % wartości 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 1,5 % 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 2 % wartości netto niezrealizowanej części umowy.”

VII. Dotyczy zapisu § 6 ust. 3 Załącznika nr 6 do s.i.w.z. stanowiącego wzór umowy.

„... 3. Zamawiającemu przysługuje prawo potrącenia ewentualnych kar umownych z wynagrodzenia należnego Wykonawcy.”

Wnosimy o wykreślenie powyższego zapisu.

**Odpowiedzi:**

Odp. 1

Zamawiający uprzejmie wyjaśnia, iż nie wyraża zgody na zmianę zapisu zamieszczonego w rozdziale IV SIWZ, tj. z ustalonego cyt. „termin dostawy maksymalnie 4 dni robocze ...”, na wnioskowany przez Wykonawcę tj. cyt. „termin dostawy maksymalnie 7 dni roboczych”.

Decyzji Zamawiającego podyktowana jest ograniczonymi możliwościami magazynowania dostarczonych w ramach różnych postępowań towarów – wyrobów medycznych oraz bieżącym zużyciem przedmiotowych wyrobów, a co za tym idzie zapewnieniem pacjentom stałej i odpowiedniej opieki zdrowotnej. Stąd też termin wskazany w SIWZ przez Zamawiającego jest terminem niezbędnym i uzasadnionym ww. okolicznościami faktycznymi.

Odp. 2

Zamawiający uprzejmie wyjaśnia, iż w części wyraża zgodę na modyfikację postanowień § 3 ust. 3 projektu umowy, a mianowicie akceptuje i jednocześnie wprowadza do projektu umowy zapisy dotyczące aspektu winy Wykonawcy, której wynikiem jest opóźnienie w dostawie. Natomiast nie wyraża zgody na zmiany w pozostałym zakresie. Ponadto, dla ujednolicenia postanowień projektu w § 3 ust. 3 wprowadza się słowo „roboczych” oraz zdanie 2 w brzmieniu określonym poniżej, a mianowicie:

*„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”.*

Odp. nr 3

Zamawiający uprzejmie wyjaśnia, iż w części wyraża zgodę na modyfikację postanowień § 3 ust. 8 projektu umowy, a mianowicie akceptuje i jednocześnie wprowadza do projektu umowy zapisy dotyczące formy powiadamiania o reklamacji. Natomiast nie wyraża zgody na zmiany w pozostałym zakresie. Jednocześnie informuje, iż dla obliczania terminu załatwienia reklamacji przyjmuje się dni kalendarzowe. Ponadto, Zamawiający zmienia w § 3 ust. 8 umowy słowo „załatwi” na zwrot „dokona czynności wynikających z reklamacji”.

W związku z powyższym § 3 ust. 8 umowy otrzymuje brzmienie:

*„Zamawiający zastrzega prawo zgłaszania Wykonawcy pisemnych reklamacji w odniesieniu do przedmiotu objętego zamówieniem. Wykonawca załatwi reklamację dokona czynności wynikających z reklamacji w terminie 7 dni od dnia przekazania pisemnej reklamacji”.*

Odp. nr 4

Zamawiający uprzejmie wyjaśnia, iż w części wyraża zgodę na modyfikację postanowień § 3 ust. 10 projektu umowy, a mianowicie doprecyzowuje termin opóźnienia, po upływie którego Zamawiającemu przysługuje odmowa przyjęcia towaru – przedmiotu zamówienia. Jednocześnie Zamawiający wykreśla z treści § 3 ust. 10 słowa „lub zwłoką” i wprowadza zapis w postaci „ – przedmiotu zamówienia”.

W związku z powyższym § 3 ust. 8 umowy otrzymuje brzmienie:

*„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”.*

Odp. nr 5

Zamawiający uprzejmie wyjaśnia, iż w części wyraża zgodę na modyfikację postanowień § 3 ust. 15 lit a. projektu umowy, a mianowicie akceptuje i jednocześnie wprowadza do projektu umowy zapisy dotyczące formy powiadamiania o uszkodzeniu. Natomiast nie wyraża zgody na zmiany w pozostałym zakresie. Jednocześnie Zamawiający, informuje, iż z treści § 3 ust. 15 lit. a wykreśla słowo „roboczych. Dla obliczania terminu do usunięcia uszkodzenia, o który mowa w § 3 ust. 15 lit. a przyjmuje się dni kalendarzowe.

W związku z powyższym § 3 ust. 15 umowy otrzymuje brzmienie:

*„Wykonawca gwarantuje Zamawiającemu:*

- a) Nieprzekraczalny czas usunięcia uszkodzenia – do 7 dni od dnia pisemnego powiadomienia o uszkodzeniu”.*

Odp nr 6.

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

W uzasadnieniu swojej decyzji Zamawiający zwraca uwagę, 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.

Zamawiane w ramach postępowania przetargowego nr 47/2008 wyroby medyczne mają 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 uwzględnił Wykonawca.

Odp nr 7.

Zamawiający uprzejmie wyjaśnia, iż nie wyraża zgody na zmianę treści § 6 ust. 3 projektu umowy.

Zgodnie z art. 498. § 1 k.c. - *Gdy dwie osoby są jednocześnie względem siebie dłużnikami i wierzycielami, każda z nich może potrącić swoją wierzytelność z wierzytelności drugiej strony, jeżeli przedmiotem obu wierzytelności są pieniądze lub rzeczy tej samej jakości oznaczone tylko co do gatunku, a obie wierzytelności są wymagalne i mogą być dochodzone przed sądem lub przed innym organem państwowym.*

Vide - (Uchwała SN z dnia 30 grudnia 1998 r. III CZP 48/88; OSNC 1989/3/36).

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

inż. Małgorzata Kołodziej-Sarna