

Poznań, dn. 17.08.2011 r

EZ/ 6024/2011

Wykonawcy biorący udział w postępowaniu o zamówienie publiczne.

Dotyczy przetargu nieograniczonego nr 96/2011 na zakup i dostawę UNITU LARYNGOLOGICZNEGO i TORU WIZYJNEGO - Zestawu do endoskopowych operacji zatok przynosowych FESS dla Wielkopolskiego Centrum Onkologii.

Wielkopolskie Centrum Onkologii informuje, iż wpłynęły zapytania do specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

Pytania do specyfikacji istotnych warunków zamówienia złożone przez Wykonawców:

**Dotyczy Pakietu Nr 2**

**Pytanie 1**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby faktura sprzedażowa (VAT) była wystawiona na poszczególne pozycje wchodzące w skład danego zestawu?

Odp. Tak.

**Pytanie 2**

Prosimy o dopisanie do wzoru umowy poniższych punktów:

- a) Zamawiający odpowiada za właściwe przygotowanie pomieszczenia, w którym sprzęt ma być przechowywany lub instalowany jak również wszelkich pomieszczeń, w których sprzęt będzie znajdował się po dokonaniu dostawy.

Odp. 2. (a) Zamawiający wyraża zgodę na powyższy zapis dotyczący przygotowania pomieszczenia w którym Urządzenie zostanie zainstalowane. Zapis ten będzie uwzględniony w tekście jednolitym projektu umowy.

- b) Zamawiający zobowiązuje się do spełnienia warunków określonych w niniejszej umowie, w szczególności odebrania przedmiotu umowy i zapłaty należnego wynagrodzenia w określonym umową terminie.

Odp. 2. (b) Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści załącznika numer 6 do siwz stanowiącego projekt umowy w sposób zaproponowany przez wykonawcę.

Wprowadzenie zaproponowanego przez wykonawcę zapisu nie jest konieczne, albowiem zobowiązanie zamawiającego do wykonania postanowień umowy wynika już z samego faktu jej zawarcia oraz samej istoty tejże umowy, co nierozdzielnie wiąże się z naczelną zasadą prawa cywilnego *pacta sunt servanda*. Ponadto, zgodnie z art. 486 § 2 k.c. wierzyciel – w tym przypadku zamawiający – dopuszcza się zwłoki, gdy uchyla się od przyjęcia zaoferowanego świadczenia.

### **Pytanie 3**

Prosimy o dodanie po przecinku w § 3 pkt. 17 ppkt. a. następującej treści: ”za wyjątkiem napraw niezawinionych i niespowodowanych przez wykonawcę, niewynikających z wady przedmiotu umowy; naprawom gwarancyjnym nie podlegają awarie spowodowane niewłaściwym użytkowaniem, serwisowaniem przez firmy obce, używaniem aparatury do celów innych niż przeznaczony, czy konserwacji i naprawy wykonywane samodzielnie przez zamawiającego”.

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści załącznika numer 6 do siwz stanowiącego projekt umowy w zakresie § 3 ust.17 lit. a w sposób zaproponowany przez wykonawcę.

Wprowadzenie zaproponowanego przez wykonawcę zapisu nie jest konieczne, albowiem zgodnie z art. 578 Kodeksu cywilnego, regulującym ogólne warunki gwarancji jakości, jeżeli w gwarancji inaczej nie zastrzeżono, odpowiedzialność z tytułu gwarancji obejmuje tylko wady powstałe z przyczyn tkwiących w sprzedanej rzeczy. Jest zatem oczywiste, iż zakresem gwarancji nie są objęte wady, będące wynikiem nieprawidłowego użytkowania urządzenia.

### **Pytanie 4**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie do 48 godzin czasu na przystąpienie do naprawy gwarancyjnej od chwili powiadomienia o wykryciu wady Urządzenia (§ 3 pkt. 17 ppkt. b)?

Odpowiedź. Zamawiający wyraża zgodę na wydłużenie terminu przystąpienia do naprawy gwarancyjnej z 12 do 24 godzin. Zmiana ta będzie uwzględniona w tekście jednolitym projektu umowy.

### **Pytanie 5**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na ustalenie kary umownej od wartości netto podzespołu/części uszkodzonej (§ 3 pkt. 17 ppkt. b)?

Odp.: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści załącznika numer 6 do siwz stanowiącego projekt umowy w zakresie § 3 pkt 17 lit. b w sposób zaproponowany przez wykonawcę.

Zamawiający jako placówka opieki zdrowotnej w pierwszej kolejności musi zabezpieczyć możliwość wypełniania swojej podstawowej funkcji, tj. świadczenia usług zdrowotnych. W związku z powyższym obowiązany jest zapewnić jak najszybsze usunięcie awarii urządzenia stanowiącego przedmiot zamówienia, by przerwa w świadczeniu usług medycznych przy jego użyciu była jak najkrótsza. Podstawową funkcją kar umownych jest dyscyplinowanie wykonawcy, który zawarł umowę w wyniku postępowania o udzielenie zamówienia publicznego do wykonania swoich zobowiązań wynikających z tejże umowy w sposób całkowicie z nią zgodny, w tym w szczególności z zachowaniem terminów wskazanych w umowie. Kary umowne muszą być odczuwalne dla wykonawcy, aby właściwie spełniły swoją funkcję. Z powyższego powodu, w świetle faktu, że podzespół, bez którego niemożliwe jest prawidłowe funkcjonowanie urządzenia może przedstawiać stosunkowo niską wartość, konieczne jest pozostawienie kar umownych w kształcie zastrzeżonym w projekcie umowy.

### **Pytanie 6**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie do 7 dni czasu naprawy Urządzenia w siedzibie Zamawiającego lub poza jego siedzibą (§ 3 pkt. 17 ppkt. c)?

Odp.: Zamawiający wyraża zgodę na wydłużenie terminu naprawy gwarancyjnej z 5 dni do 7 dni roboczych. Zmiana ta będzie uwzględniona w tekście jednolitym projektu umowy.

### **Pytanie 7**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie czasu dokonania naprawy do 14 dni roboczych od chwili powiadomienia o wykryciu wady Urządzenia razie konieczności sprowadzenia części niezbędnych spoza terytorium Rzeczypospolitej Polskiej (§ 3 pkt. 17 ppkt. d)?

Odp. : Zamawiający wyraża zgodę na wydłużenie terminu naprawy gwarancyjnej do 14 dni roboczych razie konieczności sprowadzenia części niezbędnych spoza terytorium Rzeczypospolitej Polskiej. Zmiana będzie uwzględniona w tekście jednolitym projektu umowy.

### **Pytanie 8**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zastąpienie wyrazu ”całkowitej wartości netto” na „wartości netto podzespołu/części uszkodzonej” (§ 3 pkt. 17 ppkt. e)?

Odp: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści załącznika numer 6 do siwz stanowiącego projekt umowy w zakresie § 3 pkt 17 lit. b w sposób zaproponowany przez wykonawcę.

Zamawiający jako placówka opieki zdrowotnej w pierwszej kolejności musi zabezpieczyć możliwość wypełniania swojej podstawowej funkcji, tj. świadczenia usług zdrowotnych. W związku z powyższym obowiązany jest zapewnić jak najszybsze usunięcie awarii urządzenia stanowiącego przedmiot zamówienia, by przerwa w świadczeniu usług medycznych przy jego użyciu była jak najkrótsza. Podstawową funkcją kar umownych jest dyscyplinowanie wykonawcy, który zawarł umowę w wyniku postępowania o udzielenie zamówienia publicznego do wykonania swoich zobowiązań wynikających z tejże umowy w sposób całkowicie z nią zgodny, w tym w szczególności z zachowaniem terminów wskazanych w umowie. Kary umowne muszą być odczuwalne dla wykonawcy, aby właściwie spełniły swoją funkcję. Z powyższego powodu, w świetle faktu, że podzespół, bez którego niemożliwe jest prawidłowe funkcjonowanie urządzenia może przedstawiać stosunkowo niską wartość, konieczne jest pozostawienie kar umownych w kształcie zastrzeżonym w projekcie umowy.

#### **Pytanie 9**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu na dostarczenie urządzenia zastępczego, o parametrach nie gorszych od naprawianego Urządzenia w przypadku naprawy trwającej dłużej niż 7 dni robocze od chwili przystąpienia do naprawy gwarancyjnej (§ 3 pkt. 17 ppkt. f)?

Odp. Tak. Zmiana ta będzie uwzględniona w tekście jednolitym projektu umowy.

#### **Pytanie 10**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie kar umownych do wartości 0,1 % za każdy dzień opóźnienia (§ 5 pkt. 11 ppkt. a)?

Odp. Nie, jednak częściowo przychylając się do prośby Pytającego Zamawiający wyraża zgodę na wysokość kary umownej w wysokości 0,5% wartości przedmiotu umowy w przypadku nieterminowej realizacji umowy, za każdy dzień zwłoki. (Patrz - pismo EZ/5991/2011 z dn. 12.08.2011- odpowiedź na pytanie 36). Zmiana ta będzie uwzględniona w tekście jednolitym projektu umowy.

#### **Pytanie 11**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie kar umownych do wartości 0,1 % za każdy dzień opóźnienia (§ 5 pkt. 11 ppkt. e)?

Odp.: Nie, jednak częściowo przychylając się do prośby Pytającego Zamawiający wyraża zgodę na wysokość kary umownej w wysokości 0,5% wartości przedmiotu umowy w przypadku nieterminowej realizacji umowy, za każdy dzień zwłoki. Zmiana ta będzie uwzględniona w tekście jednolitym projektu umowy.

#### **Pytanie 12**

Prosimy o dopisanie § 5 pkt. 11 ppkt. f: „Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną: a) umowną za odstąpienie od umowy przez Sprzedającego z przyczyn zawinionych przez Kupującego w wysokości 10% wynagrodzenia za przedmiot umowy z zastrzeżeniem, iż w razie wystąpienia istotnej zmiany okoliczności powodującej, że wykonanie umowy nie leży w interesie publicznym, czego nie można było przewidzieć w chwili zawarcia umowy, Kupujący może odstąpić od umowy w terminie 30 dni od powzięcia wiadomości o powyższych okolicznościach. W takim wypadku Sprzedający może żądać jedynie wynagrodzenia należnego mu z tytułu wykonania części umowy.

b) za każdy rozpoczęty dzień zwłoki w odbiorze towaru, w oparciu o podpisany końcowy protokół zdawczo-odbiorczy, niezbędny do realizacji przedmiotu umowy w wysokości 0,2% wartości przedmiotu umowy”.

Odpowiedź:

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

Zadaniem zamawiającego jest jak najlepiej zabezpieczyć swoje interesy, tym bardziej w kontekście wykonywanej przez niego działalności, a proponowane przez wykonawcę postanowienia są z nimi sprzeczne. Wykonawca podejmując decyzję o złożeniu oferty w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego postępuje w sposób świadomy, kierując się między innymi zastrzeżeniami w projekcie umowy karami umownymi, zabezpieczającymi realizację przez wykonawcę przedmiotu postępowania przetargowego. Ponadto, zgodnie z zasadą swobody umów wyrażoną w art. 353<sup>1</sup> Kodeksu cywilnego, nie

ma przeszkód, aby (przy zachowaniu wymogów wynikających z przepisów prawa, w tym w szczególności Ustawy – Prawo zamówień publicznych) strony w sposób dowolny ułożyły łączący je stosunek prawny. Godząc się zatem na brzmienie projektu umowy, w chwili przystąpienia do postępowania o udzielenie zamówienia publicznego wykonawcy akceptują zarazem wymogi zamawiającego zawarte w siwz, której integralną część stanowi również projekt umowy.

### **Pytanie 13**

Prosimy o wykreślenie § 8 pkt. 1 lub wyłączenie odpowiedzialności Wykonawcy w przypadku niewłaściwego użytkowania Urządzenia przez Zamawiającego.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści załącznika numer 6 do siwz stanowiącego projekt umowy w zakresie wykreślenia zeń § 8 ust. 1.

Wykonawca jako podmiot zobowiązany do dostarczenia objętego zamówieniem publicznym sprzętu w miejsce wskazane przez zamawiającego musi ponosić odpowiedzialność za szkody poniesione podczas wykonywania przezeń swojego zobowiązania zarówno przez osoby trzecie, jak i samego zamawiającego. Jest to normalne ryzyko związane z prowadzeniem działalności gospodarczej. Należy także zwrócić uwagę na treść § 8 ust. 2, zgodnie z którym opisane ryzyko obciąża wykonawcę do momentu dokonania odbioru sprzętu przez zamawiającego, w związku z czym zasadniczo wykonawca odpowiada wyłącznie za swoje działania oraz sposób wykonania swoich zobowiązań wynikających z umowy. Nie ma zatem podstaw, aby tę odpowiedzialność przerzucić na jakikolwiek inny podmiot, w szczególności na zamawiającego. Nie ma także podstaw do wyłączenia odpowiedzialności wykonawcy w powyższym zakresie.

Zamawiający koryguje niniejszym treść pytania nr 25 w piśmie EZ/5951/2011 z dn. 12.08.2011r i odpowiedzi: **treść po korekcie:**

Pytanie do SIWZ: Zamawiający określił czas dostawy dla unitu (Pakiet 1) na 4 tygodnie, natomiast dla Pakietu 2 – 8 tygodni. Unit laryngologiczny jest urządzeniem produkowanym wg specyfikacji definiowanej przez Zamawiającego i wobec powyższego jego produkcja wymaga znacznie więcej czasu niż produkcja standardowych rozwiązań z Pakietu 2. Zwracam się z prośbą o wydłużenie terminu dostawy do 6 tygodni.

Odp. Zamawiający wyraża zgodę na wydłużenie terminu dostawy do 8 tygodni.

Zmiany wprowadzone w wyniku odpowiedzi na pytania zostały uwzględnione w tekście jednolitym projektu umowy (załącznik nr 6 do siwz) oraz w formularzu ofertowym (załącznik nr 3 do siwz), które stanowią załączniki do niniejszego pisma.

Z poważaniem

Z-ca Dyrektora ds. ekonomiczno-eksploatacyjnych

inż. Małgorzata Kołodziej - Sarna