

Poznań, dn. 22.11.2011 r

EZ/ 8518 /2011

Wykonawcy biorący udział w postępowaniu o zamówienie publiczne.

Dotyczy przetargu nieograniczonego nr 141/2011 na zakup i dostawę odczynników wraz z dzierżawą analizatora do identyfikacji drobnoustrojów oraz oznaczania lekowrażliwości

Wielkopolskie Centrum Onkologii informuje, iż do treści siwz ww przetargu wpłynęły pytania o następującej treści:

Pytanie 1. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do tabeli asortymentowej kolejnych wierszy w celu wyceny materiałów niezbędnych do wykonania testów wizualnych w pozycjach nr: 20, 21, 22, 42, 43?

Odp. Tak.

Pytanie 2. Czy Zamawiający może doprecyzować przedmiot zamówienia w pozycjach: 4, 26, 44?

Odp. Zamawiający wymaga:

w poz. 4 - agarowe podłoże chromogenne do diagnostyki pałeczek z rodziny Enterobacteriaceae i spoza Enterobacteriaceae

w poz. 26 – agarowe podłoże chromogenne do różnicowania ziarniaków G +

w poz. 44 – agarowe podłoże chromogenne do diagnostyki grzybów drożdżopodobnych

Pytanie 3. Czy w pozycjach 11 -13, 29-34, 48, 51 Zamawiający ma na myśli Etesty pakowane w gąbki, a w pozycjach 14, 49, 50 Etesty pakowane w blistry?

Odp. TAK.

Pytanie 4. Czy w pozycji 18 Zamawiający ma na myśli karty do automatycznego oznaczania lekowrażliwości bakterii Gram ujemnych?

Odp. TAK.

Pytanie 5. Czy w pozycji 37 Zamawiający ma na myśli karty do automatycznego oznaczania lekowrażliwości bakterii Gram dodatnich?

Odp. TAK.

Pytanie 6. Czy w pozycji 47 Zamawiający ma na myśli karty do automatycznego oznaczania lekowrażliwości grzybów?

Odp. TAK.

Pytanie 7. Czy Zamawiający wyrazi zgodę aby czas usunięcia usterki wynosił do 48 godz. oraz aby aparat zastępczy został dostarczony w przypadku gdy usterki nie zostaną usunięte w ciągu 48 godz. od momentu zgłoszenia?

Odp. TAK.

Pytanie 8. Czy Zamawiający wyrazi zgodę aby wykonawca dołączył do oferty deklarację zgodności CE?

Art. 58 ust. 3 Ustawy z dn. 20.05.2010 o wyrobach medycznych określa obowiązki Dystrybutora i Importera w zakresie powiadamiania Prezesa URPLW MiPB o wprowadzaniu wyrobów medycznych na terytorium RP. Powiadomienie nie jest tożsame z wpisem/zgłoszeniem do Rejestru o którym mowa w art. 58 ust. 1 i 2. Powiadomienia mogą być składane drogą pocztową, a Prezes Urzędu nie wydaje żadnych potwierdzeń przyjęcia powiadomienia lub poprawności danych. W związku z powyższym Dystrybutorzy i Importerzy mogą złożyć oświadczenie o dopełnieniu obowiązków Ustawy. Jedynym dokumentem który może złożyć Wykonawca jest deklaracja zgodności CE.

Odp. TAK.

Pytanie 9. Czy nie nastąpiła pomyłka w zapisie siwz:

„Wyroby medyczne stanowiące przedmiot zamówienia muszą odpowiadać wymaganiom wg aktualnego stanu prawnego, a w szczególności wymaganiom ustawy z dnia 20 kwietnia 2004r. o wyrobach medycznych” czy nie powinno być : wymaganiom ustawy z dnia 20 maja 2010r o wyrobach medycznych?

Uzasadnienie: Ustawa z dnia 20 kwietnia 2004 już nie obowiązuje.

Odp. TAK.

Pytanie 10. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na przedłożenie oświadczenia o posiadaniu kart charakterystyki substancji szkodliwych (dla odczynników które tego wymagają, zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa) i zobowiązaniu do ich przedłożenia w ciągu 24h na każde wezwanie zamawiającego ?

Odp. TAK.

Pytanie 11. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie produktów z następującymi terminami ważności:

podłoża na płytkach z krwią – min. 4-5 tygodni od daty dostawy do Zamawiającego?

podłoża na płytkach bez krwi – min. 5-8 tygodni od daty dostawy do Zamawiającego?

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. Na opakowaniu nie ma podanej daty produkcji bo nie ma takich wymogów prawnych, jest podana data ważności, co jest bardziej znaczące dla Zamawiającego.

Odp. TAK.

Pytanie 12. Dotyczy poz. 9,10,27,28,53,54 – czy nie nastąpiła pomyłka w określeniu ilości w niniejszych pozycjach?

Odp. Zamawiający modyfikuje niniejszym treść siwz w części dot. opisu przedmiotu zamówienia i koryguje ilości: w poz. 9, 10, 27, 28, 53, 54 zgodnie z poniższym wykazem:

9	SCHAEDLER AGAR+5% SH.BL.20 PŁ.	200	20	10
10	SCHAEDLER BROTH WITH K3 0.2%	1500	20	75

27		SCHAEDLER AGAR+5% SH.BL.20 PŁ.	200	20	10
28		SCHAEDLER BROTH WITH K3 0.2%	1500	20	75
53		SCHAEDLER AGAR+5% SH.BL.20 PŁ.	200	20	10
54		SCHAEDLER BROTH WITH K3 0.2%	1500	20	75

Podane wyżej ilości należy uwzględnić przy składaniu oferty.

Pytanie 13. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do tabeli asortymentowej w części "Materiały zużywalne" kolejnych wierszy w celu wyceny materiałów niezbędnych do pracy analizatora?

Odp. TAK.

Pytanie 14. Czy w pozycji nr 60 Zamawiający ma na myśli generatory do hodowli bakterii w warunkach CO2?

Odp. TAK.

Pytanie 15. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie analizatora, wyprodukowanego w 2007 roku, po dokładnym przeglądzie technicznym, który spełnia wszystkie warunki graniczne wymagane przez Zamawiającego?

Odp. TAK.

Pytanie 16. Czy Zamawiający może doprecyzować przedmiot zamówienia w pozycji 56?

Odp. W poz. 56 – Zamawiający oczekuje złożenia oferty na Testy do oznaczania lekowrażliwości bakterii beztlenowych.

Pytanie 17. Dotyczy projektu umowy zał. nr 5:

§3 ust. 4 lit. a – Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dostawy w terminie do 6 dni roboczych

Odp. Zamawiający uwzględniając słuszny interes Wykonawcy zmienia treści załącznika numer 5 do siwz stanowiącego projekt umowy w zakresie § 3 ust. 4 pkt a) w ten sposób, że uchyla jego dotychczasową treść w brzmieniu:

„ a) sukcesywnie w terminie dni roboczych od dnia złożenia przez Zamawiającego zamówienia telefonicznie, faxem lub za pośrednictwem poczty elektronicznej.”

i w to miejsce wprowadza następujący zapis

„ a) sukcesywnie w terminie 5 dni roboczych od dnia złożenia przez Zamawiającego zamówienia telefonicznie, faxem lub za pośrednictwem poczty elektronicznej.”

zamawiający zmienia treść pkt. IV ppkt. 3 siwz w ten sposób, że uchyla jego dotychczasową treść w brzmieniu:

„termin dostawy max 4 dni robocze od złożenia zamówienia,”

i w to miejsce wprowadza następujący zapis:

„termin dostawy max 5 dni roboczych od złożenia zamówienia,”

Stosownie do powyższego Zamawiający zmienia treść załącznika numer 1 do siwz stanowiącego formularz ofertowy w zakresie pkt. 4 w ten sposób, że uchyla jego dotychczasową treść w brzmieniu:

„Dostawy sukcesywne w terminiedni robocze (nie dłużej niż 4 dni), od złożenia zamówienia telefonicznie lub za pomocą fax-u.”

i w to miejsce wprowadza następujący zapis:

„Dostawy sukcesywne w terminiedni robocze (nie dłużej niż 5 dni), od złożenia zamówienia telefonicznie lub za pomocą fax-u.”

Pytanie 18: §3 ust. 9 – czy Zamawiający wyrazi zgodę na następującą modyfikację „... różnicy pomiędzy ceną zakupu **wynikającą z niniejszej umowy** zamówionych i niedostarczonych w terminie przez Wykonawcę odczynników, **które Zamawiający zakupi u innego dostawcy...**”

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści załącznika numer 5 do siwz stanowiącego projekt umowy w zakresie § 3 ust. 9 w sposób zaproponowany przez Wykonawcę.

Zamawiający zwraca uwagę, że zaproponowana zmiana nie ma charakteru merytorycznego a jedynie stylistyczny. W ocenie Zamawiającego obowiązujący zapis jest jasny i jednoznaczny. W szczególności zwrot „(...) ceną zakupu zamówionych i niedostarczonych w terminie przez Wykonawcę (...)” ponad wszelką wątpliwość wskazuje, iż intencją Zamawiającego jest odniesienie ceny Zakupu Interwencyjnego do Odczynników będących przedmiotem umowy zawieranej z Wykonawcą.

Pytanie 19: §3 ust. 13 – czy Zamawiający wyrazi zgodę na następującą modyfikację : „ Reklamacje jakościowe mogą być zgłaszane w okresie ważności dostarczonych Odczynników, o którym mowa w ust. 12 niniejszego paragrafu, zaś braki ilościowe w dostawie nie później niż w ciągu 3 dni roboczych od dnia przyjęcia dostawy.”?

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści załącznika numer 5 do siwz stanowiącego projekt umowy w zakresie § 3 ust. 13 w sposób zaproponowany przez Wykonawcę.

Zamawiający wyjaśnia, że zapis w § 3 ust. 13 umowy ma na celu umożliwienie mu egzekwowanie dostaw Odczynników należytej jakości. Z tych względów wprowadzono do projektu umowy przepisy dotyczące możliwości zgłaszania reklamacji, w przypadku gdyby dostarczone Odczynniki miały wady. Należy zwrócić uwagę, iż komentowany zapis umowy nie dotyczy zakresu ilościowego dostarczanych Odczynników. Kwestię tę reguluje § 3 ust. 17 lit b) oraz ust. 19. Zamawiający ma bowiem prawo do zbadania ilości dostarczonych Odczynników. Jeżeli po przeprowadzeniu tych badań stwierdzi, że ilość Odczynników jest niezgodna z zamówieniem może odmówić przyjęcia danej partii i domagać się dostarczenia ich w ilości zgodnej z zamówieniem.

Pytanie 20: §3 ust. 19 – Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie sformułowania „i jakościowym” ?

Uzasadnienie: w momencie odbioru towaru nie ma możliwości sprawdzenia jakościowego odczynników. Wszelkie wady jakościowe będą rozpatrywane zgodnie z postanowieniami niniejszej umowy w zakresie przewidzianym dla składania reklamacji.

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści załącznika numer 5 do siwz stanowiącego projekt umowy w zakresie § 3 ust. 19 w sposób zaproponowany przez Wykonawcę.

§ 3 ust. 19 umowy daje Zamawiającemu możliwość wstępnej kontroli jakości dostarczonych Odczynników tak w zakresie ilości jak i ich jakości. Zamawiający nie podziela poglądu Wykonawcy, że dla zabezpieczenia dostaw Odczynników należytej jakości może być osiągnięte wyłącznie za pomocą procedury reklamacyjnej. Nadto Zamawiający nie podziela poglądu Wykonawcy, że w momencie odbioru Odczynników nie ma możliwości zbadania ich jakości. O niewłaściwej jakości dostarczanych odczynników może świadczyć uszkodzone opakowanie bądź ich fizyczne uszkodzenie widoczne gołym okiem. W takim przypadku możliwość natychmiastowej odmowy odbioru takich Odczynników jest dla Zamawiającego znacznie korzystniejsza niż uruchamianie długotrwałej procedury reklamacyjnej.

Pytanie 21: §3 ust. 21 – Czy Zamawiający odstąpi od wymogu aby na opakowaniu znajdowała się data produkcji?

Uzasadnienie: Na opakowaniu znajduje się m.in. data ważności, co jest bardziej istotne dla Zamawiającego?

Odp. Zamawiający uwzględniając słuszny interes Wykonawcy zmienia treść załącznika numer 5 do siwz stanowiącego projekt umowy w zakresie § 3 ust. 21 w ten sposób, że uchyła całą jego dotychczasową treść w brzmieniu:

„Dostarczane przez Wykonawcę Odczynniki winny mieć na opakowaniu oznaczenia fabryczne tzn. rodzaj, nazwę wyrobu, ilość, datę produkcji, nazwę i adres producenta, datę ważności oraz inne oznakowania zgodne z obowiązującymi w tym zakresie przepisami prawa.”

i w to miejsce wprowadza następujący zapis:

„Dostarczane przez Wykonawcę Odczynniki winny 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.”

Pytanie 22: §4 ust. 4 – czy Zamawiający wyrazi zgodę na następującą modyfikację :

„Zmiany wartości (cen) Odczynników wynikające z wystąpienia zdarzeń, o których mowa w ust. 3 pkt a)-c) niniejszego paragrafu następują z dniem wejścia w życie aktu prawnego zmieniającego przedmiotowe wartości. Zmiana ta obowiązuje Strony umowy z mocy prawa i nie wymaga dokonywania zmian w treści niniejszej umowy w formie aneksu.”

Odp. Zamawiający uwzględniając słuszny interes Wykonawcy zmienia treść załącznika numer 5 do siwz stanowiącego projekt umowy w zakresie § 4 ust. 4 w ten sposób, że uchyła całą jego dotychczasową treść w brzmieniu:

„Zmiany wartości (cen) Odczynników wynikające z wystąpienia zdarzeń, o których mowa w ust. 3 pkt a)-c) niniejszego paragrafu następują z dniem wejścia w życie aktu prawnego zmieniającego przedmiotowe wartości. Wykonawca zobowiązany jest do informowania Zamawiającego o zmianach wynikających z uregulowań prawnych wskazanych w ust. 3 pkt a)-c) niniejszego paragrafu w formie pisemnej, przynajmniej z siedmiodniowym

wyprzedzeniem. W przypadku, gdy termin wejścia w życie aktu prawnego zmieniającego przedmiotowe wartości jest krótszy niż 7 dni od daty jego opublikowania Wykonawca zobowiązany jest do informowania Zamawiającego o zmianach wynikających z uregulowań prawnych wskazanych w ust. 3 pkt. a)-c) niniejszego paragrafu w formie pisemnej niezwłocznie, w każdym jednak razie nie później niż w terminie 3 dni od dnia wejścia w życie aktu prawnego zmieniającego przedmiotowe wartości.”

i w to miejsce wprowadza następujący zapis:

„Zmiany wartości (cen) Odczynników wynikające z wystąpienia zdarzeń, o których mowa w ust. 3 pkt a)-c) niniejszego paragrafu następują z dniem wejścia w życie aktu prawnego zmieniającego przedmiotowe wartości i nie wymagają zmiany niniejszej umowy. Wykonawca zobowiązany jest do informowania Zamawiającego o zmianach wynikających z uregulowań prawnych wskazanych w ust. 3 pkt a)-c) niniejszego paragrafu w formie pisemnej, przynajmniej z siedmiodniowym wyprzedzeniem. W przypadku, gdy termin wejścia w życie aktu prawnego zmieniającego przedmiotowe wartości jest krótszy niż 7 dni od daty jego opublikowania Wykonawca zobowiązany jest do informowania Zamawiającego o zmianach wynikających z uregulowań prawnych wskazanych w ust. 3 pkt. a)-c) niniejszego paragrafu w formie pisemnej niezwłocznie, w każdym jednak razie nie później niż w terminie 3 dni od dnia wejścia w życie aktu prawnego zmieniającego przedmiotowe wartości.”

Pytanie 23: §6 ust. 10- czy Zamawiający wyrazi zgodę a by szkolenie odbyło się w terminie 10 dni od dnia dostarczenia urządzenia ?

Odp. Zamawiający uwzględniając słuszny interes Wykonawcy zmienia treść załącznika numer 5 do siwz stanowiącego projekt umowy w zakresie § 6 ust. 10 w ten sposób, że uchyla całą jego dotychczasową treść w brzmieniu:

„Po dostarczeniu przez Wykonawcę (Wydzierżawiającego) Urządzenia, strony uzgodnią na piśmie termin przeszkolenia pracowników Zamawiającego (Dzierżawcy) w zakresie obsługi i konserwacji Urządzenia, który przypadać będzie nie później niż w terminie _____ od dnia dostarczenia Urządzenia.”

i w to miejsce wprowadza następujący zapis:

„Po dostarczeniu przez Wykonawcę (Wydzierżawiającego) Urządzenia, strony uzgodnią na piśmie termin przeszkolenia pracowników Zamawiającego (Dzierżawcy) w zakresie obsługi i konserwacji Urządzenia, który przypadać będzie nie później niż w terminie 10 od dnia dostarczenia Urządzenia.”

Pytanie 24: §6 ust. 13 – czy Zamawiający wyrazi zgodę na następującą modyfikację:

„Strony zgodnie postanawiają, że wysokość miesięcznego czynszu dzierżawnego netto nie ulegnie zmianie przez cały okres obowiązywania niniejszej umowy. W przypadku zmiany stawki podatku VAT zmianie ulegnie wysokość czynszu miesięcznego brutto, poprzez uwzględnienie odpowiednio zmienionej stawki VAT.”

Odp. Zamawiający uwzględniając słuszny interes Wykonawcy zmienia treść załącznika numer 5 do siwz stanowiącego projekt umowy w zakresie § 6 ust. 13 w ten sposób, że uchyla całą jego dotychczasową treść w brzmieniu:

„Strony zgodnie postanawiają, że wysokość czynszu dzierżawnego, o którym mowa w ust. 11 niniejszego paragrafu nie ulegnie zmianie przez cały okres obowiązywania niniejszej umowy.”

I w to miejsce wprowadza następujący zapis:

„Strony zgodnie postanawiają, że wysokość czynszu dzierżawnego, o którym mowa w ust. 11 niniejszego paragrafu nie ulegnie zmianie przez cały okres obowiązywania niniejszej umowy. W przypadku zmiany stawki podatku VAT obejmującej dzierżawę sprzętu zmianie ulegnie wyłącznie cena brutto, cena netto pozostanie bez zmian. Paragraf 4 ust. 4 niniejszej umowy stosuje się odpowiednio.”

Pytanie 25: §6 ust. 14 – czy Zamawiający wyrazi zgodę na następującą modyfikację:
„Wykonawca (Wydzierżawiający) zobowiązuje się do nieodpłatnego świadczenia na rzecz Zamawiającego (Dzierżawcy) usług polegających na konserwacji, konsultacji merytorycznej oraz dokonywaniu napraw i usuwania usterek Urządzenia, niewynikających z winy Zamawiającego (Dzierżawcy), niezbędnych do prawidłowego działania Urządzenia.”

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści załącznika numer 5 do siwz stanowiącego projekt umowy w zakresie § 6 ust. 14 w sposób zaproponowany przez Wykonawcę.

Zamawiający zwraca uwagę, że w myśl obowiązującego zapisu Wykonawca zobowiązany jest do usuwania wszelkich usterek sprzętu. Chodzi w tym przypadku zarówno o usterki niezawinione oraz te wynikające z winy umyślnej lub nieumyślnej Zamawiającego. Należy wyraźnie zaznaczyć, że takie rozwiązanie nie jest niezgodne z prawem. Tym bardziej, że z tytułu samej dzierżawy sprzętu Zamawiający uiszcza Wykonawcy stosowny czynsz.

Pytanie 26: §6 ust. 16 – czy Zamawiający wyrazi zgodę aby usunięcie usterki następowało do 48 h w dni robocze?

Odp. Zamawiający uwzględniając słuszny interes Wykonawcy zmienia treść załącznika numer 5 do siwz stanowiącego projekt umowy w zakresie § 6 ust. 16 w ten sposób, że uchyla całą jego dotychczasową treść w brzmieniu:

„W przypadku, gdy wady i usterki Urządzenia nie zostaną usunięte w ciągu 24 godzin od powiadomienia o ich wystąpieniu, Wykonawca (Wydzierżawiający) zobowiązany będzie do dostarczenia Urządzenia zastępczego na czas trwania naprawy o parametrach nie gorszych niż parametry Urządzenia naprawianego.”

I w to miejsce wprowadza następujący zapis:

„W przypadku, gdy wady i usterki Urządzenia nie zostaną usunięte w ciągu 48 godzin od powiadomienia o ich wystąpieniu, Wykonawca (Wydzierżawiający) zobowiązany będzie do dostarczenia Urządzenia zastępczego na czas trwania naprawy o parametrach nie gorszych niż parametry Urządzenia naprawianego.”

Pytanie 27: §7 ust. 1 lit. b – czy Zamawiający wyrazi zgodę na karę w wysokości 0,3% wartości niezrealizowanej w terminie, za każdy dzień opóźnienia?

Odp. Zamawiający uwzględniając słuszny interes Wykonawcy zmienia treść załącznika numer 5 do siwz stanowiącego projekt umowy w zakresie § 7 ust. 1 lit. b w ten sposób, że uchyla całą jego dotychczasową treść w brzmieniu:

„drugiego opóźnienia w dostawie oraz każdego kolejnego opóźnienia w dostawie zamówionych Odczynników Wykonawca zapłaci na rzecz Zamawiającego karę umowną w wysokości 0,5% wartości niezrealizowanej w terminie części zamówienia, za każdy dzień opóźnienia, licząc od dnia określonego na podstawie § 3 ust. 4 pkt a) niniejszej umowy”

i w to miejsce wprowadza następujący zapis:

„drugiego opóźnienia w dostawie oraz każdego kolejnego opóźnienia w dostawie zamówionych Odczynników Wykonawca zapłaci na rzecz Zamawiającego karę umowną w wysokości 0,3 % wartości niezrealizowanej w terminie części zamówienia, za każdy dzień opóźnienia, licząc od dnia określonego na podstawie § 3 ust. 4 pkt a) niniejszej umowy”

Pytanie 28: §7 ust. 1 lit. c – Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie zapisu:

„Postanowienie niniejszego ustępu nie dotyczy uprawnienia Wykonawcy, wynikającego z art. 490 k.c.”?

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści załącznika numer 5 do siwz stanowiącego projekt umowy w zakresie § 7 ust. 1 pkt c) w sposób zaproponowany przez wykonawcę.

Zamawiający wyjaśnia, że uprawnienie jednej ze stron umowy wzajemnej do wstrzymania się ze spełnieniem świadczenia własnego, przysługuje jedynie w przypadku, gdy strony uzgodniły, że ich świadczenia mają być spełnione jednocześnie. W przeciwnym razie uprawnienie takie nie przysługuje. Kwestę tę reguluje art. 488 § 1 i 2 Kodeksu cywilnego. W tym miejscu wskazać należy, że z treści projektu umowy stanowiącego załącznik numer 5 do siwz nie wynika, aby strony zobowiązane były do jednoczesnego spełnienia swych świadczeń. Wręcz przeciwnie, Zamawiający zobowiązany jest do uiszczenia zapłaty w określonym w umowie terminie, przypadającym po doręczeniu odczynników będących przedmiotem zamówienia. Wykonawca nie może więc powstrzymywać się ze spełnieniem własnego świadczenia do czasu spełnienia świadczenia przez Zamawiającego. Na marginesie należy dodać, że wykonawca przywołał niewłaściwy przepis dla poparcia swego rzekomego uprawnienia. Artykuł 490 k.c. wyjątkowo przyznaje uprawnienie do wstrzymania się przez jedną ze stron ze spełnieniem świadczenia wzajemnego, w sytuacji gdy nie miały być one spełnione jednocześnie. Niemniej trzeba wyraźnie zaznaczyć, że uprawnienie strony aktualizuje się dopiero w przypadku ujawnienia się u drugiej strony złego stanu majątkowego, ze względu na który spełnienie przez nią świadczenia stało się wątpliwe. W tym kontekście trudno uznać, iż ewentualne opóźnienie Zamawiającego w dokonaniu zapłaty należnego Wykonawcy wynagrodzenia, może być potraktowane jako zły stan majątkowy, ze względu na który spełnienie pozostałych świadczeń jest wątpliwe.

Jednocześnie należy wskazać, iż art. 490 k.c. nie daje podstawy do wstrzymania się ze spełnieniem własnego świadczenia w przypadku opóźniania się przez jedną ze stron z uiszczeniem należnego wynagrodzenia, jeśli nie wynika ono ze złego stanu majątkowego tej strony.

Niezależnie od powyższego nawet w hipotetycznym przypadku złej sytuacji finansowej Zamawiającego, Zamawiający nie wyraża zgody na wyłączenie możliwość odstąpienia od umowy w przypadku powstrzymania się przez Wykonawcę ze spełnieniem świadczenia wzajemnego. Wskazać w tym miejscu należy na specyfikę działalności Zamawiającego,

polegającą na świadczeniu usług medycznych na rzecz pacjentów onkologicznych, która nakłada na Zamawiającego obowiązek zabezpieczenia ciągłości tych świadczeń. Z tych względów należało odmówić zgody na zmianę treści umowy zaproponowaną przez Wykonawcę.

Pytanie 29: §7 ust. 1 lit. f – Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie kar do wysokości 1 % łącznej wartości netto odczynników oraz do 5% łącznej wartości netto odczynników, których dostawa i sprzedaż jest przedmiotem niniejszej umowy?

Odp. Zamawiający uwzględniając słuszny interes Wykonawcy zmienia treść załącznika numer 5 do siwz stanowiącego projekt umowy w zakresie § 7 ust. 1 lit. f w ten sposób, że uchyla całą jego dotychczasową treść w brzmieniu:

„niedostarczenia Zamawiającemu dokumentów, o których mowa w § 6 ust. 4 niniejszej umowy w terminie wskazanym w § 6 ust. 4 niniejszej umowy, Wykonawca zapłaci na rzecz Zamawiającego karę umowną w wysokości 5 % łącznej wartości netto Odczynników, których sprzedaż i dostawa jest przedmiotem niniejszej umowy, wskazanej w § 4 ust. 1 niniejszej umowy, zaś w razie niedostarczenia Zamawiającemu dokumentów, o których mowa w § 6 ust. 4 niniejszej umowy pomimo wezwania Wykonawcy przez Zamawiającego i wyznaczenia mu w tym celu dodatkowego terminu, Wykonawca zapłaci ponadto na rzecz Zamawiającego karę umowną w wysokości równej 10 % wartości łącznej wartości netto Odczynników, których sprzedaż i dostawa jest przedmiotem niniejszej umowy, wskazanej w § 4 ust. 1 niniejszej umowy.”

i w to miejsce wprowadza następujący zapis:

„niedostarczenia Zamawiającemu dokumentów, o których mowa w § 6 ust. 4 niniejszej umowy w terminie wskazanym w § 6 ust. 4 niniejszej umowy, Wykonawca zapłaci na rzecz Zamawiającego karę umowną w wysokości 1 % łącznej wartości netto Odczynników, których sprzedaż i dostawa jest przedmiotem niniejszej umowy, wskazanej w § 4 ust. 1 niniejszej umowy, zaś w razie niedostarczenia Zamawiającemu dokumentów, o których mowa w § 6 ust. 4 niniejszej umowy pomimo wezwania Wykonawcy przez Zamawiającego i wyznaczenia mu w tym celu dodatkowego terminu, Wykonawca zapłaci ponadto na rzecz Zamawiającego karę umowną w wysokości równej 5 % wartości łącznej wartości netto Odczynników, których sprzedaż i dostawa jest przedmiotem niniejszej umowy, wskazanej w § 4 ust. 1 niniejszej umowy.”

Pytanie 30: §10 ust. 1 - czy Zamawiający wyrazi zgodę na następującą modyfikację:

„Strony zgodnie postanawiają, że Wykonawca ponosi odpowiedzialność za wszelkie szkody poniesione przez Zamawiającego oraz jakiegokolwiek osoby trzecie, powstałe w związku z wykonywaniem niniejszej umowy,

będące następstwem zachowania Wykonawcy i pozostające z tym zachowaniem w adekwatnym związku przyczynowym.”

Uzasadnienie: Proponowana przez Państwa treść §10 projektu umowy przeczy zasadzie swobody zawierania umów zawartej w art. 353(1) k.c. Zgodnie z tą zasadą Strony mają swobodę w kształtowaniu treści umowy, jednak nie mogą jej ukształtować w sposób sprzeczny z naturą umowy dostawy odczynników. Celem umowy jest dostarczenie do Zamawiającego produktów umożliwiających prowadzenie przez Zamawiającego działalności leczniczej. Rozszerzenie umowy dostawy odczynników na ubezpieczenie Zamawiającego od wszelkich ryzyk jego działalności jest sprzeczne z naturą stosunku prawnego łączącego dostawcę z odbiorcą.

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści załącznika numer 5 do siwz stanowiącego projekt umowy w zakresie wykreślenia zeń § 10 ust. 1.

Wykonawca jako podmiot zobowiązany do dostarczenia objętych zamówieniem publicznym odczynników 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 ust. 2 § 10, zgodnie z którym opisane ryzyko obciąża wykonawcę do momentu dokonania odbioru odczynników 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 przenieść na jakikolwiek inny podmiot, w szczególności na zamawiającego. Nie ma także podstaw do wyłączenia odpowiedzialności wykonawcy w powyższym zakresie. Zgodnie natomiast 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 31. Czy nie nastąpiła pomyłka w określeniu ilości w pozycjach nr 60, 61 i 62?

Odp. Zamawiający modyfikuje siwz w poz. 60, 61 i 62:

60		ODCZYNNIK DO WYTW.CO2 (10 SZT)		10	100
61		GENERATORY DO HODOWLI BAKTERII BEZTLENOWYCH W POJEMNIKACH	150		
62		POJEDYNCZE GENERATORY DO HODOWLI BAKTERII BEZTLENOWYCH	1000		

Zamawiający modyfikuje treść siwz i wykreśla poz. 23 z tabeli B **Warunki graniczne dla analizatora.**

Z poważaniem

Z-ca Dyrektora ds. ekonomiczno-eksploatacyjnych

inż. Małgorzata Kołodziej - Sarna