

Poznań, dnia 24.04.2012
EZ/350/26/2012/562

Wg rozdzielnika:
do wszystkich zainteresowanych i uczestników postępowania o zamówienie publiczne.
dotyczy: przetargu nieograniczonego nr EZ/350/26/2012 Zakup i dostawa sprzętu medycznego sterylnego jednorazowego użytku

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

PYTANIE

Prosimy Zamawiającego o modyfikację §4 ust. 9 oraz §7 ust. 2 wzoru umowy w następujący sposób: „Wykonawca nie może dokonać cesji wierzytelności powstałych w związku z realizacją niniejszej umowy na rzecz osoby trzeciej bez zgody Zamawiającego, wyrażonej w trybie art.54 ust. 5 ustawy o działalności leczniczej z dnia 15.04.2011 r. (Dz.U. Nr 112, poz. 654). W przypadku nieuiszczenia przez Zamawiającego zapłaty w terminie 14 dni od dnia otrzymania wezwania Wykonawcy do zapłaty, Wykonawca ma prawo dokonać przelewu wierzytelności zgodnie z art. 509 k.c. a zastrzeżenie umowne wyrażone w zdaniu poprzedzającym strony traktują, jako nieistniejące.”

ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację zaproponowaną przez Wykonawcę, gdyż jest to niecelowe z jego punktu widzenia. Nadto zgodnie z art. 54 ust. 6 ustawy z dnia 15.04.2011 r. o działalności leczniczej dopuszczenie do cesji bez wyrażenia zgody przez podmiot tworzący byłaby z mocy prawa nieważna.

PYTANIE

Dotyczy §9 wzoru umowy - Prosimy o wykreślenie ww. paragrafu w całości, gdyż zapis ten jest zbyt ogólny. Zamawiający nie może kształtować treści umów w sposób sprzeczny z prawem poprzez rozszerzanie odpowiedzialności na Wykonawcę w wypadku zaistnienia nieprecyzyjnie określonych sytuacji. Wykonawca w postępowaniu o zamówienia publiczne może odpowiadać za swoje działania wyłącznie na zasadach ustawowych, a przez sam fakt dostarczenia wyrobu medycznego taka odpowiedzialność na niego nie przechodzi.

ODPOWIEDŹ

Zgodnie z art. 473 KC dłużnik może przez umowę przyjąć odpowiedzialność za niewykonanie lub za nienależyte wykonanie zobowiązania z powodu oznaczonych okoliczności, za które na mocy ustawy odpowiedzialności nie ponosi. Taki przypadek przewidziany jest w § 9 ust. 1 wzoru umowy.

Posłużenie się w tekście umowy, zatem dokumencie sporządzanym w języku prawniczym, pojęciem "zdarzeń losowych oraz nieszczęśliwych wypadków" czyli pojęć podobnych do „siły wyższej”, których sens jest jednoznacznie odczytywany w orzecznictwie i doktrynie prawa, uzasadnia przyjęcie, iż są to okoliczności oznaczone. Przykładowo Zamawiający wskazuje, iż do takich okoliczności można zaliczyć w szczególności nieprawidłową interakcję zaoferowanych produktów z innymi produktami i urządzeniami stosowanymi przez Zamawiającego.

W związku z powyższym § 9 ust. 1 pozostanie w formie dotychczasowej jako zapewniające maksymalne zabezpieczenie Zamawiającego.

PYTANIE

Prosimy Zamawiającego o modyfikację §6 ust 1 wzoru umowy w następujący sposób: Wykonawca zobowiązuje się do zapłaty na rzecz Zamawiającego kar umownych. w przypadku:

- a) zwłoki w dostawie zamówionego Sprzętu Wykonawca zapłaci na rzecz Zamawiającego karę umowną w wysokości 0,2 % dostawy niezrealizowanej w terminie, za każdy dzień zwłoki, licząc od dnia określonego na podstawie w § 3 ust. 4 pkt a) niniejszej umowy.
- b) nieuzasadnionego zerwania niniejszej umowy, przez co strony rozumieją w szczególności zaprzestanie przez Wykonawcę sprzedaży i dostarczania Sprzętu lub wykonywania innych obowiązków wynikających z postanowień niniejszej umowy, Wykonawca zapłaci na rzecz Zamawiającego karę umowną w wysokości 5 % łącznej wartości netto Sprzętu, którego sprzedaż i dostawa jest przedmiotem niniejszej umowy, o której mowa w § 4 ust. 1 niniejszej umowy,
- c) odstąpienia od umowy przez Zamawiającego od niniejszej umowy w przypadku opisanym w ust. 4 niniejszego paragrafu, Wykonawca zapłaci na rzecz Zamawiającego karę umowną w wysokości wskazanej w pkt b) niniejszego ustępu

ODPOWIEDŹ

Z uwagi na niejednoznaczność zapisów § 6 ust. 1 wzoru umowy Zamawiający dokonuje ich zmiany i nadaje im następujące brzmienie:

1. Wykonawca zobowiązuje się do zapłaty na rzecz Zamawiającego kar umownych w przypadku:
 - a) pierwszego opóźnienia lub zwłoki w dostawie zamówionego Sprzętu Wykonawca zapłaci na rzecz Zamawiającego karę umowną w wysokości 0,2 % niezrealizowanej części zamówienia, za każdy dzień opóźnienia lub zwłoki, licząc od dnia określonego na podstawie w § 3 ust. 4 pkt a) niniejszej umowy.
 - b) drugiego opóźnienia lub zwłoki w dostawie oraz każdego kolejnego opóźnienia lub zwłoki w dostawie zamówionego Sprzętu Wykonawca zapłaci na rzecz Zamawiającego karę umowną w wysokości 0,5% niezrealizowanej części zamówienia, za każdy dzień opóźnienia lub

- zwłoki, licząc od dnia określonego na podstawie § 3 ust. 4 pkt a) niniejszej umowy.
- c) nieuzasadnionego zerwania niniejszej umowy, przez co strony rozumieją w szczególności zaprzestanie przez Wykonawcę sprzedaży i dostarczania Sprzętu lub wykonywania innych obowiązków wynikających z postanowień niniejszej umowy, Wykonawca zapłaci na rzecz Zamawiającego karę umowną w wysokości 5 % łącznej wartości netto Sprzętu, którego sprzedaż i dostawa jest przedmiotem niniejszej umowy, o której mowa w § 4 ust. 1 niniejszej umowy,
 - d) odstąpienia od umowy przez Zamawiającego od niniejszej umowy w przypadku opisanym w ust. 4 niniejszego paragrafu, Wykonawca zapłaci na rzecz Zamawiającego karę umowną w wysokości wskazanej w pkt c) niniejszego ustępu

PYTANIE

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę cen w przypadku zmiany wysokości opłat na rzecz Skarbu Państwa, czyli np. zmiany przepisów celno-podatkowych, kursu walut, podatku VAT ?

ODPOWIEDŹ

Możliwość zmiany cen oraz jej podstawy wskazane zostały w § 4 ust. 3 wzoru umowy.

PYTANIE

Paragraf 9 ust. 1

Prosimy o wykreślenie zapisu w paragrafie 9 ust. 1

ODPOWIEDŹ

Zgodnie z art. 473 KC dłużnik może przez umowę przyjąć odpowiedzialność za niewykonanie lub za nienależyte wykonanie zobowiązania z powodu oznaczonych okoliczności, za które na mocy ustawy odpowiedzialności nie ponosi. Taki przypadek przewidziany jest w § 9 ust. 1 wzoru umowy.

Posłużenie się w tekście umowy, zatem dokumencie sporządzanym w języku prawniczym, pojęciem "zdarzeń losowych oraz nieszczęśliwych wypadków" czyli pojęć podobnych do „siły wyższej”, których sens jest jednoznacznie odczytywany w orzecznictwie i doktrynie prawa, uzasadnia przyjęcie, iż są to okoliczności oznaczone. Przykładowo Zamawiający wskazuje, iż do takich okoliczności można zaliczyć w szczególności nieprawidłową interakcję zaoferowanych produktów z innymi produktami i urządzeniami stosowanymi przez Zamawiającego.

W związku z powyższym § 9 ust. 1 pozostanie w formie dotychczasowej jako zapewniające maksymalne zabezpieczenie Zamawiającego.

PYTANIE

Paragraf 6 ust. 1 pkt. d)

Prosimy o wykreślenie zapisu w paragrafie 6 ust. 1 pkt. d)

ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną modyfikację, gdyż zastrzeżona kara umowna ma chronić Zamawiającego i skłaniać wykonawców do terminowej realizacji zamówienia.

PYTANIE

Paragraf 3 ust. 19

Prosimy o modyfikację zapisu na brzmiały:

Zamawiający może naliczyć kary umowne Wykonawcy w przypadku dostarczenia sprzętu przez Wykonawcę z rażącym opóźnieniem.

ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę. Kary umowne i odmowa przyjęcia sprzętu są dwoma niezależnymi od siebie uprawnieniami Zamawiającego, które mają na celu ochronę jego interesów oraz dyscyplinowanie wykonawców.

PYTANIE

Paragraf 6 ust. 1 pkt. 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 zamówionego Sprzętu Wykonawca zapłaci na rzecz Zamawiającego karę umowną w wysokości 0,5% wartości towaru dostarczonego ze zwłoką, za każdy dzień zwłoki, licząc od dnia określonego na podstawie § 3 ust. 4 pkt a) niniejszej umowy.

b) drugiej zwłoki w dostawie oraz każdego kolejnej zwłoki w dostawie zamówionego Sprzętu Wykonawca zapłaci na rzecz Zamawiającego karę umowną w wysokości 0,5% wartości towaru dostarczonego ze zwłoką, za każdy dzień zwłoki, licząc od dnia określonego na podstawie § 3 ust. 4 pkt a) niniejszej umowy.

ODPOWIEDŹ

Z uwagi na niejednoznaczność zapisów § 6 ust. 1 wzoru umowy Zamawiający dokonuje ich zmiany i nadaje im następujące brzmienie:

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

a) pierwszego opóźnienia lub zwłoki w dostawie zamówionego Sprzętu Wykonawca zapłaci na rzecz Zamawiającego karę umowną w wysokości 0,2 % niezrealizowanej części zamówienia, za każdy dzień opóźnienia lub zwłoki, licząc od dnia określonego na podstawie w § 3 ust. 4 pkt a) niniejszej umowy.

b) drugiego opóźnienia lub zwłoki w dostawie oraz każdego kolejnego opóźnienia lub zwłoki w dostawie zamówionego Sprzętu Wykonawca zapłaci na rzecz Zamawiającego karę umowną w wysokości 0,5% niezrealizowanej części zamówienia, za każdy dzień opóźnienia lub zwłoki, licząc od dnia określonego na podstawie § 3 ust. 4 pkt a) niniejszej umowy.

c) nieuzasadnionego zerwania niniejszej umowy, przez co strony rozumieją w szczególności zaprzestanie przez Wykonawcę sprzedaży i dostarczania Sprzętu lub wykonywania innych obowiązków wynikających z

- postanowień niniejszej umowy, Wykonawca zapłaci na rzecz Zamawiającego karę umowną w wysokości 5 % łącznej wartości netto Sprzętu, którego sprzedaż i dostawa jest przedmiotem niniejszej umowy, o której mowa w § 4 ust. 1 niniejszej umowy,
- d) odstąpienia od umowy przez Zamawiającego od niniejszej umowy w przypadku opisanym w ust. 4 niniejszego paragrafu, Wykonawca zapłaci na rzecz Zamawiającego karę umowną w wysokości wskazanej w pkt c) niniejszego ustępu

Tekst umowy po uwzględnieniu wszystkich wprowadzonych zmian stanowi załącznik do niniejszego pisma.

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

inż. Małgorzata Kołodziej- Sarna