

Poznań, dnia 14.05.2012  
EZ/350/41/2012/639

Wg rozdzielnika:  
do wszystkich zainteresowanych i uczestników postępowania o zamówienie publiczne.  
dotyczy: przetargu nieograniczonego nr EZ/350/41/2012 Zakup i dostawa opatrunków

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

#### PYTANIE

Czy Zamawiający zmodyfikuje § 4 ust. 1 projektu umowy w następujący sposób: Zamawiający zastrzega sobie możliwość niewykorzystania, w okresie, na który zawarta została niniejsza umowa, wskazanym w § 2 ust. 1 niniejszej umowy, całej ilości asortymentu Opatunków wskazanej w specyfikacji istotnych warunków zamówienia, w szczególności w razie zaistnienia okoliczności wskazanych w art. 145 Ustawy – Prawo zamówień publicznych. Jednocześnie Zamawiający zobowiązuje się do zamówienia co najmniej 80% ilości asortymentu Opatunków wskazanej w specyfikacji istotnych warunków zamówienia, o ile nie wystąpią okoliczności wskazanych w art. 145 Ustawy- Prawo zamówień publicznych.?

Przepisy Ustawy PZP nie zabraniają zmiany wielkości przedmiotu zamówienia, jeżeli zmiana ta nie jest sprzeczna z art. 144 Ustawy PZP. Zgodnie z dominującym poglądem doktryny Zamawiający może zastrzec w umowie, że wielkość zamówienia może ulec zmniejszeniu lub zwiększeniu, o ile Zamawiający wskaże minimalny próg, do jakiego zobowiązany będzie wykonać zamówienia, a który nie będzie w sposób znaczący odbiegać od wartości maksymalnych (W. Bertman-Janik „Zamówienia na leki”, Przetargi publiczne 2007 r., nr 4, s. 40).

#### ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę projektu umowy. Wartości wskazane we wzorze sporządzonym przez Zamawiającego zostały obliczone na podstawie dotychczasowych doświadczeń i są wartościami optymalnymi, a przez co pozwalającymi na odpowiednie wydatkowanie środków publicznych.

#### PYTANIE

Czy za dni robocze w rozumieniu wzoru umowy będą uważane dni od poniedziałku do piątku, za wyjątkiem dni ustawowo wolnych od pracy?

## ODPOWIEDŹ

Dni robocze są to dni niewskazane jako dni ustawowo wolne od pracy w ustawie z dnia 18.01.1951 r. o dniach wolnych od pracy.

## PYTANIE

Czy Zamawiający zgadza się aby w § 2 ust. 16 wzoru umowy zostało dopisane zdanie o następującej treści: „Przed rozwiązaniem umowy Zamawiający pisemnie wezwie Wykonawcę do należytego wykonywania umowy.”?

Zważywszy na doniosłe i nieodwracalne skutki prawne rozwiązania umowy, celowe jest aby przed rozwiązaniem umowy przez Zamawiającego wykonawca został wezwany do należytego wykonywania umowy.

## ODPOWIEDŹ

Zamawiający wyrażą zgodę na zaproponowaną zmianę. W związku z tym § 2 ust. 16 wzoru umowy otrzymuje następujące brzmienie:

„Nieuzasadnione odrzucenie przez Wykonawcę reklamacji, o której mowa w ust. 14 niniejszego paragrafu może zostać potraktowane jako podstawa do rozwiązania niniejszej umowy z winy Wykonawcy i wywołać skutek w postaci powstania po stronie Wykonawcy obowiązku zapłaty na rzecz Zamawiającego kary umownej w wysokości określonej w § 5 ust. 1 pkt c) tiret pierwsze niniejszej umowy. Przed rozwiązaniem umowy Zamawiający pisemnie wezwie Wykonawcę do należytego wykonywania umowy.”

## PYTANIE

Czy Zamawiający zgadza się aby w § 3 ust. 2 wzoru umowy został dopisany podpunkt lit. d) o następującej treści: „zastosowania waloryzacji cen, z tym, że waloryzacja nie może nastąpić wcześniej niż przed upływem 12 miesięcy od dnia zawarcia niniejszej umowy. Waloryzacja cen Opatrunków nie może być dokonywana częściej niż 1 raz w roku kalendarzowym. Waloryzacja cen Opatrunków może zostać dokonana o wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych ogółem ogłoszony przez Prezesa GUS za ostatni kwartał przed powiadomieniem o podwyżce. Przed dokonaniem waloryzacji cen Opatrunków, Wykonawca zobowiązany jest do poinformowania Zamawiającego na piśmie o planowanej waloryzacji, co najmniej z 30 –to dniowym wyprzedzeniem pod rygorem nieważności waloryzacji. Waloryzacja cen Opatrunków wymaga pisemnej akceptacji Zamawiającego.”?

Proponowany podpunkt jest wzorowany na wzorze umowy zastosowanym przez Zamawiającego w poprzednim przetargu nr 350.26/2012 na zakup i dostawę sprzętu medycznego sterylnego jednorazowego użytku. Dopisanie powyższego podpunktu nie zagraża zatem interesom Zamawiającego. Zwłaszcza, że Zamawiający będzie mógł odmówić podpisania aneksu o zmianie umowy, jeżeli nie będzie akceptował zmiany cen.

## ODPOWIEDŹ

Zamawiający wyrażą zgodę na dokonanie zaproponowanej zmiany, w związku z czym w § 3 ust. 2 wzoru umowy dodana zostaje lit. d) o zaproponowanym powyżej brzmieniu.

## PYTANIE

Czy Zamawiający zgadza się aby w § 5 ust. 1 lit. a) oraz w § 5 ust. 4 wzoru umowy słowa „opóźnienia” zostały zastąpione słowem „zwłoki”?

Uzasadnione jest aby kara była naliczana tylko za zwłokę (czyli opóźnienie zawinione przez Wykonawcę), nie zaś za wszelkie opóźnienia, czyli także niezawinione przez Wykonawcę. Nie ma uzasadnienia rozszerzenie odpowiedzialności Wykonawcy także na niezawinione naruszenie terminu. Zgodnie z wyrokiem Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 19 września 2011 r. KIO 1910/11, wykonawca może być obciążony karą umowną za wystąpienie tylko takich czynników, za które jest odpowiedzialny.

#### ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę. Jednocześnie zamawiający wskazuje, że 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 we wskazanych postanowieniach wzoru umowy. Z uwagi na dysponowanie przez Zamawiającego środkami publicznymi oraz działalność mającą na celu ochronę zdrowia i życia pacjentów zasadne z jego punktu widzenia jest maksymalne zabezpieczenie swoich interesów.

#### PYTANIE

Czy Zamawiający zgadza się aby w § 5 ust. 1 lit. b) wzoru umowy słowa „łącznej wartości netto Opatrunków” zostały zastąpione słowami „łącznej wartości netto niedostarczonych Opatrunków”?

Uzasadnione jest aby kara umowna była naliczana od wartości niezrealizowanej części umowy, nie zaś od wartości całej umowy. W przeciwnym razie, w przypadku zerwania umowy po zrealizowaniu jej znaczącej części, kara umowna mogłaby okazać się niewspółmiernie wysoka w stosunku do wartości niezrealizowanej części umowy, a nawet mogłaby przewyższać wartość niezrealizowanej części umowy. Taka kara mogłaby być uznana za rażąco wygórowaną w rozumieniu art. 484 § 2 Kodeksu cywilnego.

#### ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowane zmiany. Po pierwsze wskazać należy, że wysokość kar ustanowiona została na bardzo niskim poziomie, w związku z czym jakakolwiek zmiana będzie niekorzystna dla zamawiającego. Ponadto wskazany przez wykonawcę zapis dotyczy nieuzasadnionego zerwania umowy, co powinno być sytuacją marginalną. Z uwagi na dysponowanie przez Zamawiającego środkami publicznymi oraz działalność mającą na celu ochronę zdrowia i życia pacjentów zasadne pozostawienie kar na dotychczasowym poziomie, co ma na celu zapewnienie ochrony zamawiającego.

#### PYTANIE

Czy Zamawiający zgadza się aby w § 5 ust. 4 wzoru umowy zostały dopisane słowa „, po uprzednim pisemnym wezwaniu Wykonawcy do należytego wykonywania umowy.”?

Zważywszy na doniosłe i nieodwracalne skutki prawne odstąpienia od umowy, celowe jest aby przed odstąpieniem od umowy przez Zamawiającego wykonawca został wezwany do należytego wykonywania umowy.

#### ODPOWIEDŹ

Zamawiający wyraża zgodę na zaproponowaną zmianę. W związku z tym § 5 ust. 4 otrzymuje następujące brzmienie:

„Zamawiający ma prawo odstąpić od niniejszej umowy w przypadku, gdy opóźnienia w dostawie będzie przekraczać 15 dni roboczych od dnia określonego na podstawie § 2 ust. 4 lit. a niniejszej umowy. Odstąpienie powinno być poprzedzone pisemnym wezwaniem Wykonawcy do należytego wykonywania umowy.”

#### PYTANIE

O jakich zdarzeniach losowych oraz nieszczęśliwych wypadkach jest mowa w § 8 ust. 1 wzoru umowy? Czy Zamawiający zgadza się aby w § 8 ust. 1 wzoru umowy przed słowami „zdarzeń losowych oraz nieszczęśliwych wypadków” dodać słowa „zawinionych przez Wykonawcę”.

Kodeksowym standardem odpowiedzialności za niewykonanie i nienależyte wykonanie umowy jest, zgodnie z art. 472 Kodeksu cywilnego, odpowiedzialność na zasadzie winy. Nie ma uzasadnienia rozszerzenie odpowiedzialności wykonawcy również na niezależne od niego zdarzenia i wypadki.

#### 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 § 8 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 § 8 ust. 1 pozostanie w formie dotychczasowej jako zapewniające maksymalne zabezpieczenie Zamawiającego i jego pacjentów.

#### PYTANIE

Czy Zamawiający zawrze we wzorze umowy przybliżony harmonogram ilościowy dostaw ?

#### ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie zawrze harmonogramu dostaw. Zamówienie realizowane będzie sukcesywnie przez okres trwania umowy zgodnie z bieżącymi zapotrzebowaniami.

#### PYTANIE

Pakiet nr 20 poz. Nr 1-4

Prosimy o dopuszczenie kompresów 12 warstwowych.

#### ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie dopuszcza kompresów 12 warstwowych gdyż dla jego potrzeb wystarczające są kompresy 8 warstwowe- 12 warstwowe są za grube.

#### PYTANIE

Pakiet nr 20 poz. Nr 4

Prosimy o dopuszczenie kompresów w opakowaniu a'40 szt z odpowiednim przeliczeniem zamawianej ilości.

#### ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie dopuszcza określonych opakowań ponieważ realizuje już takowe w innej umowie.

#### PYTANIE

Odpowiedzi z dnia 16.04.2012 r. dla pakietu 19

Zamawiający wydzielił z pakietu 19 poz nr 4 i utworzył dla niej pakiet nr 24. Jednak pakiet 24 już istnieje a wadium dla niego wynosi 2 000,00 zł

Czy dla wydzielonej pozycji należy utworzyć pakiet 25 i wadium 200,00 zł?

#### ODPOWIEDŹ

Zamawiający wprowadził już stosowana korektę w poprzedniej korespondencji.

#### PYTANIE

Paragraf 2

Niniejszym wykonawca zwraca się z prośbą o dodanie w § 3 zapisu o następującej treści:

„Zamówienie jest ważne jeżeli posiada numer klienta i kody produktów”

Prosimy o uwzględnienie w/w zapisu w treści umowy ponieważ nieczytelne zamówienia znacznie opóźniają dostawę produktów ważnych dla zdrowia i życia.

#### ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na dokonanie zaproponowanej zmiany. Warunki i sposób dokonywania zamówień przewidziany został w projekcie umowy i jest taki sam dla wszystkich potencjalnych wykonawców. W związku z tym nie będzie on zmieniany dla potrzeb tylko jednego z nich. Ponadto z uwagi na leczniczy profil działalności Zamawiającego dokonywanie zamówień musi przebiegać szybko i bez zbędnych utrudnień formalnych.

#### PYTANIE

Paragraf 2 ustęp 10

Niniejszym Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację zapisu na „W przypadku, gdy Wykonawca nie dostarczy w wymaganym terminie, wskazanym w ust. 4 pkt a) niniejszego paragrafu (..... dni roboczych od momentu złożenia zamówienia faxem lub telefonicznie) zamówionych Opatrunków zobowiązany będzie zapłacić Zamawiającemu karę umowną w wysokości różnicy pomiędzy ceną zakupu zamówionych i niedostarczonych w terminie przez Wykonawcę Opatrunków u innego dostawcy, a ceną oferowaną przez Wykonawcę – taki zakup zwany będzie w dalszej części niniejszej umowy „Zakupem Interwencyjnym”. Wykonawca zobowiązany będzie do zapłaty kary umownej w terminie 30 dni kalendarzowych od dnia otrzymania kopii faktury potwierdzającej dokonanie przez Zamawiającego Zakupu Interwencyjnego.

#### ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę. Kary umowne mają dyscyplinować wykonawców i zapewnić Zamawiającemu ciągłość dostaw. W związku z tym pierwotny zapis będzie dla Zamawiającego korzystniejszy i skuteczniejszy.

#### PYTANIE

Paragraf 2 ustęp 17

Niniejszym Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację zapisu na „W przypadku odrzucenia reklamacji Zamawiający ma prawo wystąpić do właściwego organu, urzędu lub innej instytucji, w celu uzyskania ekspertyzy w zakresie jakości i właściwości Opatrunku dostarczonego przez Wykonawcę oraz jego zgodności z wymogami przewidzianymi przepisami prawa oraz określonymi przez Wykonawcę w specyfikacji istotnych warunków zamówienia.”

#### ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę. Jeżeli wykonawca będzie dostarczał materiały niezgodne z zamówieniem, to musi liczyć się z koniecznością pokrycia kosztów wykrycia takiej nieprawidłowości. Ma to na celu zapewnienie maksymalnej ochrony pacjentów zamawiającego.

#### PYTANIE

Paragraf 2 ustęp 21

Niniejszym Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację zapisu na „Wszystkie dostarczane przez Wykonawcę Opatrunki powinny 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. W razie dostarczenia Opatrunków oznaczonych niezgodnie z wymogami określonymi w zdaniu poprzedzającym, Wykonawca zapłaci na rzecz Zamawiającego karę umowną w wysokości 1% wartości tych Opatrunków.”

#### ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę. Kary umowne mają dyscyplinować wykonawców i zapewnić Zamawiającemu ciągłość dostaw. W związku z tym pierwotny zapis będzie dla Zamawiającego korzystniejszy i skuteczniejszy

#### PYTANIE

Paragraf 2 ustęp 22

Niniejszym Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację zapisu na „Wykonawca wraz z dostarczonymi Opatrunkami zobowiązuje się dostarczyć ulotki w języku polskim, zawierające niezbędne informacje dla bezpośredniego użytkownika. W razie niedostarczenia wraz z Opatrunkami ulotek, o których mowa w zdaniu poprzedzającym, Wykonawca zapłaci na rzecz Zamawiającego karę umowną w wysokości 1% wartości tych Opatrunków.”

#### ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę. Kary umowne mają dyscyplinować wykonawców i zapewnić Zamawiającemu ciągłość dostaw. W związku z tym pierwotny zapis będzie dla Zamawiającego korzystniejszy i skuteczniejszy

#### PYTANIE

Paragraf 5 ustęp 1 lit. b

Niniejszym Wykonawca zwraca się z prośbą o wykreślenie niniejszego punktu z umowy.

#### ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę. Kary umowne mają dyscyplinować wykonawców i zapewnić Zamawiającemu ciągłość dostaw. Brak kar umownych za nieuzasadnione zerwanie umowy takiego bezpieczeństwa nie zapewnia.

#### PYTANIE

Paragraf 5 ustęp 3

Niniejszym Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację zapisu na „Zamawiający ma prawo wykonywać potrącenia kary umownej wynikającej z §5 niniejszej umowy z wiarytelności wzajemnych, tylko w przypadku, gdy zostały one naliczone zgodnie umową oraz zatwierdzone w formie pisemnej przez obie strony”

#### ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę, gdyż jest ona mniej korzystna niż postanowienia Kodeksu cywilnego regulujące kwestie potrącenia. W związku z tym zmiana ta jest niecelowa.

#### PYTANIE

Paragraf 5 ustęp 6

Niniejszym Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację zapisu na „Kary umowne wynikające z postanowień niniejszej umowy płatne będą przelewem na rachunek bankowy Zamawiającego w terminie 60 dni od daty wezwania Wykonawcy do ich zapłaty.

#### ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę. Kary umowne mają dyscyplinować wykonawców i zapewnić Zamawiającemu ciągłość dostaw. W związku z tym pierwotny zapis będzie dla Zamawiającego korzystniejszy i skuteczniejszy

#### PYTANIE

Paragraf 8

Niniejszym Wykonawca zwraca się z prośbą o wykreślenie niniejszego punktu z umowy.

#### ODPOWIEDŹ

Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę. 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. W związku z profilem działalności Zamawiającego i ryzykiem ewentualnych powikłań i nienależytych interakcji związanych z dostawami materiałów objętych zamówieniem celowe jest zachowanie wskazanego postanowienia.

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

inż. Małgorzata Kołodziej- Sarna