

Poznań, dnia 07.02.2013
EZ/350/2/2013/160

**Wg rozdzielnika:
do wszystkich zainteresowanych i uczestników postępowania o zamówienie
publiczne.**

dotyczy: przetargu nieograniczonego nr EZ/350/2/2013 Zakup i dostawa sprzętu
medycznego jednorazowego użytku sterylnego.

Wielkopolskie Centrum Onkologii uprzejmie informuje, iż wpłynęły zapytania do projektu umowy zawartej w specyfikacji istotnych warunków zamówienia, których treść przekazujemy poniżej .

W wyniku licznych zapytań Zamawiający zmienia projekt umowy przekazując je wszystkim zainteresowanym.

W związku z powyższym prosimy o zapoznanie się z treścią nowego projektu i ewentualne składanie zapytań do nowej treści umowy.

Dotyczy wzoru umowy

Par. 2 ust. 4 Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby zobowiązanie do realizacji wynosiło min. 60% całkowitej wartości umowy?

par. 4 ust. 7 Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby kara umowna wynosiła 5% wartości towaru, którego dotyczyła reklamacja?

Obecna wysokość kary umownej przewidziana w §4 ust. 7 wzoru umowy jest rażąco wygórowana, nieadekwatna do ewentualnych uchybień w wykonaniu umowy, co może stanowić naruszenie prawa w rozumieniu art. 5 k.c. Kara umowna, podobnie jak odszkodowanie, którego jest surogatem, nie może prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia Zamawiającego, ale jej celem jest naprawa szkody wyrządzonej . Zamawiający nie może czynić ze swojego prawa użytku sprzecznego z ego społeczno - gospodarczym przeznaczeniem. Przeznaczeniem kary umownej jest zapewnienie systemu kontraktowych zabezpieczeń prawidłowej realizacji umowy, ten zaś nie może prowadzić do konieczności nieuzasadnionego ponoszenia przez wykonawcę nieproporcjonalnych obciążeń.

Par. 6 ust. 1 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę w §6 ust.1 wzoru umowy wyrażenia „od dnia otrzymania” na „od daty wystawienia”.

Utrzymanie zapisu w obecnej postaci spowoduje, iż niemożliwe będzie dokładne określenie terminu płatności.

Par. 6 ust. 2 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie zapisu „W przypadku opóźnień w płatnościach Zamawiającego o okres przekraczający 60 dni od daty wymagalności Wykonawca uprawniony jest do cesji wierzytelności, pod warunkiem poinformowania Zamawiającego o zamiarze dokonania cesji, co najmniej na 14 dni przed dokonaniem cesji wierzytelności.”

Par. 7 ust 1 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu „Wykonawca zobowiązuje się do zapłaty na rzecz Zamawiającego kar umownych w przypadku” na „Zamawiającemu przysługuje uprawnienie do żądania kar umownych w przypadku:”

Par. 7 ust. 1 pkt a) „Opóźnienie” oznacza uchybienie terminowi bez względu na przyczynę tego uchybienia, natomiast „zwłoka” zgodnie z art. 476 K.C., następuje w sytuacji, gdy dłużnik nie spełnia świadczenia w skutek okoliczności, za które ponosi odpowiedzialność. Kara umowna skategoryzowana jako zryczałtowane odszkodowanie, powinna być wymagalna wyłącznie jeżeli została spowodowana okolicznościami, za które dłużnik (Wykonawca) ponosi odpowiedzialność na zasadach ogólnych. Z powyższych przesłanek wynika, iż dla zachowania istoty instytucji kary umownej - nie może ona zostać zastrzeżona na wypadek niedotrzymania terminu wskutek okoliczności, za które Wykonawca nie ponosi.

Czy mając na uwadze powyższe Zamawiający wyrazi zgodę wykreślenie w §7 ust. 1 pkt a wyrażen „opóźnienie lub”?

Par. 7 ust. 1 pkt b) tiret pierwszy i drugi:

Prosimy o modyfikację ww. postanowienia wzoru umowy w taki sposób, aby wysokość kary umownej naliczana była od wartości wynagrodzenia brutto dot. niezrealizowanej części umowy.

Jeśli dostawa będzie w znaczącej mierze realizowana w sposób prawidłowy, a dla przykładu odstąpienie do umowy będzie dotyczyć niewielkiej partii towaru, to zastrzeżenie kary umownej naliczanej od ogólnej wartości całej umowy na dostawę będzie miała charakter rażąco zawyżony. W takiej sytuacji nie budzi wątpliwości dysproporcja między poniesioną szkodą a wysokością kary umownej.

Par. 7 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie ustępu o brzemieniu „Całkowita wartość kar umownych nie może przekraczać 4,95% wartości brutto umowy.”?

Kara umowna ma na celu naprawienie szkody poniesionej przez Zamawiającego, ale nie może być nadmierna oraz prowadzić do konieczności nieuzasadnionego ponoszenia przez wykonawcę nieproporcjonalnych obciążeń.

Ponadto, w razie gdyby szkoda była wyższa, Zamawiający ma prawo dochodzić odszkodowania na zasadach ogólnych na podstawie par. 11 ust.2.

Par. 7 ust. 2 Prosimy o wykreślenie tego zapisu.

W przypadku braku zgody na powyższe prosimy o dodanie zapisu „,nie dotyczy to sytuacji, gdy Zamawiający zalega z płatnościami za dostarczony towar ponad 60 dni od terminu płatności wskazanego w par.6 ust.1”

Par. 7 ust. 4 Prosimy o modyfikację zapisu, aby skorzystanie z zakupu interwencyjnego wyłączało możliwość zastosowania kar umownych.

Zamawiający przyznaje sobie prawo do sankcjonowania za to samo przewinienie dwa razy. Zastrzeżenie kary umownej ma cel odszkodowawczy z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy. Kara umowna ma, więc na celu naprawienie szkody poniesionej przez Zamawiającego, ale nie może być nadmierna i nie może dążyć do przewyższenia poniesionej szkody. Poprzez dokonanie zakupu interwencyjnego

następuje naprawienie szkody. W razie gdyby szkoda była wyższa, Zamawiający ma prawo dochodzić odszkodowania na zasadach ogólnych na podstawie par.11 ust.2.

Par. 7 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie zapisu „Uprawnienie do żądania kar umownych przysługuje w ciągu 30 dni od daty powzięcia wiadomości o zaistnieniu przesłanki”.

Dotyczy paragrafu 6 ust 2b wzoru umowy

Prosimy o modyfikację i ujednoczenie w/w ust. na zapis: „..... 2 % wartości niezrealizowanej umowy netto, jeżeli Wykonawca zerwie niniejszą umowę w terminie 8 miesięcy od dnia jej zawarcia” Zamawiający omyłkowo zawarł w umowie dwie kary których treść jest ta sama różnią się jedynie wysokością kar (2% i 5%). Pozostawienie zapisu w niezmienionej formie sprawia, że strony umowy nie są równoprawne - Wykonawcy przysługują jedynie odsetki w wysokości ustawowej.

Dotyczy paragrafu 6 ust 2 wzoru umowy

Wnosimy o modyfikację w/w ust. na zapis: „Zamawiający ma prawo odstąpić od niniejszej umowy lub ją wypowiedzieć ze skutkiem natychmiastowym w przypadku, gdy opóźnienie w dostawie będzie przekraczać 15 dni roboczych od dnia określonego na podstawie § 2 ust. 3 lit. a niniejszej umowy, z wyłączeniem sytuacji gdy nastąpił brak zapłaty przez Zamawiającego za dostarczony towar”

Zdarzyć się może że Zamawiający nie będzie w terminie regulował należności za wykonane dostawy w związku z czym zostaną mu wstrzymane dostawy do czasu uregulowania należności. Pozostawiony zapis w niezmienionej formie pozwoliłby Zamawiającemu na nieterminowe regulowanie płatności z jednoczesnym naliczeniem Dostawcy wysokich kar umownych. Dlatego wnosimy jak na wstępie.

Jednocześnie Zamawiający odpowiada na pytania do przedmiotu zamówienia

PYTANIE

Zwracamy się z prośbą do Zamawiającego o dopuszczenie w pakiecie 5 wysokiej klasy maski twarzowej anestetycznej, przezroczystej umożliwiającej kontrolę czerwieni wargowej, z mankietem anatomicznie wyprofilowanym- nie nadmuchiwanym, umożliwiającym łatwość utrzymania szczelności, bardzo dobrze przylegającym do twarzy. Numeracja maski kodowana kolorem na mankiecie, wykonana z materiału pozbawionego szkodliwych ftalanów, jednorazowego użytku, mikrobiologicznie czysta, kompatybilna z zastawką worka samorosprężalnego i łącznika Y rur aparatu do znieczulenia. Maski posiadają oświadczenie Producenta o braku ftalanów w swoim składzie. Na każdym opakowaniu nadruk nr serii daty ważności. Opis w języku polskim. Okres ważności min. 12 miesięcy od daty dostawy.

ODPOWIEDŹ

Zamawiający opuszcza maski nie nadmuchiwane, pozostałe parametry bez zmian.

PYTANIE

Dotyczy załączonych do SIWZ załączników- pełnomocnictwo

W związku z faktem, że złożenie oferty w postępowaniu przetargowym nie jest czynnością zobowiązującą w rozumieniu prawa cywilnego (a jest nią dopiero podpisanie umowy) chcielibyśmy potwierdzić, że Zamawiający uzna za wystarczające pełnomocnictwo do złożenia oferty przetargowej wskazujące, iż osoba w nim wskazana umocowana jest do przygotowania, podpisania i złożenia oferty przetargowej w

postępowaniu prowadzonym przez Zamawiającego? Naturalnie umowa w sprawie zamówienia publicznego zostanie podpisana przez osobę umocowaną do zaciągania zobowiązań i składania oświadczeń woli w imieniu wykonawcy.

ODPOWIEDŹ

Zamawiający uznaje prawidłowość powyższej argumentacji.

UWAGA:

Ocena oferty przez Zamawiającego zostanie dokonana w oparciu o wymagania zawarte w specyfikacji z uwzględnieniem niniejszych odpowiedzi na pytania.

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

inż. Małgorzata Kołodziej- Sarna