

EZ.28.142.1831.2017.MJ

Łódź, dn 05.10.2017r
Nr sprawy: 142/ZP/17

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego o wartości powyżej 209 000 euro na dostawę **sprzętu medycznego** dla Wojewódzkiego Wielospecjalistycznego Centrum Onkologii i Traumatologii im. M. Kopernika w Łodzi.

Na podstawie art. 38 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2015., poz. 2164 ze zm.) przekazujemy odpowiedzi na pytania zadane do specyfikacji istotnych warunków zamówienia:

W toku postępowania zostały zadane następujące pytania:

Dotyczy § 6 ust. 1 lit. b) wzoru umowy

Zamawiający może obciążyć Wykonawcę karami umownymi w wysokości 10% wartości umowy brutto za odstąpienie od umowy, wypowiedzenie lub natychmiastowe rozwiązanie z przyczyn, leżących po stronie Wykonawcy.

Naszym zdaniem, kary umowne winny być naliczane **od wartości niezrealizowanej umowy** podobnie jak odsetki za zwłokę w płatnościach naliczane są od wartości niezapłaconych faktur w terminie a nie od wartości wszystkich wystawionych faktur. Taki zapis sprawia że strony umowy nie są równoprawne. **Prosimy zatem aby kary umowne naliczane były tylko od wartości nie wykonanego świadczenia (czyli umowy).**
Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody. Zamawiający stosuje ujednolicone stawki kar umownych zawieranych przez siebie umowach. Celem Zamawiającego jest, aby kary umowne miały charakter odstrasżający. Ze względu na doniosłą funkcję społeczną Zamawiającego, który jest największym szpitalem specjalistycznym w województwie łódzkim, Zamawiający w sposób szczególnie restrykcyjny podchodzi do zapewnienia płynności dostaw, w tym zwłaszcza w odniesieniu do produktów leczniczych, wyrobów medycznych, sprzętu i aparatury medycznej, odczynników oraz wszelkich innych towarów związanych z leczeniem pacjentów, ich bezpieczeństwem i zapewnieniem reżimu sanitarnego. Dlatego też Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Dotyczy § 6 ust. 1 lit. c), d), e) wzoru umowy

W celu miarkowania kar umownych wnosimy do Zamawiającego o dokonanie modyfikacji postanowień przyszłej umowy w § 6 ust. 1 lit. c), d), e):

1. Wykonawca zobowiązuje się do zapłaty Zamawiającemu kar umownych z następujących tytułów i w wysokościach:

c) za opóźnienie w dostarczeniu poszczególnych partii towaru – w wysokości 0,5% **wartości netto niedostarczonej partii towaru za każdy dzień opóźnienia;**

d) za opóźnienie w załatwieniu reklamacji – 0,5% **wartości netto towaru stanowiącego przedmiot reklamacji za każdy dzień opóźnienia, licząc od dnia dostawy.....**

e) za niedostarczenie dokumentów o których mowa w § 3 ust. 2 – 0,5% **wartości brutto niezrealizowanej części umowy**

Ustalona przez zamawiającego kara umowna w wysokości 2% (lit. c, d) i 10% (lit. e) sprawia, że strony umowy nie są równoprawne, ponieważ w wypadku nieterminowości w płatnościach Zamawiający zapłaci Wykonawcy odsetki

jedynie w wysokości ustawowej tj. 0,1%. Zapis taki sprzeczny jest z art. 139 ust.1 ustawy Prawo Zamówień Publicznych, oraz z art. 5 KC – „Nie można czynić ze swego prawa użytku, który byłby sprzeczny ze społeczno-gospodarczym przeznaczeniem tego prawa lub z zasadami współżycia społecznego.” i art. 353 KC – tj niezgodności umowy z zasadami współżycia społecznego, przez co narusza cywilnoprawną równość stron umowy. Potwierdza to Wyrok Zespołu Arbitrów z dnia 24.06.2004 r. sygn. UZP/ZO/0-924/04, który stwierdza, iż wprowadzanie takich dysproporcji w umowie jest niedozwolone. Wygórowane kary umowne naruszają także jedną z naczelnych zasad PZP zawartą w art. 7 ust. 1 – zasadę uczciwej konkurencji. Dlatego też wnosimy jak na wstępie.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody. Zamawiający stosuje ujednoczone stawki kar umownych zawieranych przez siebie umowach. Celem Zamawiającego jest, aby kary umowne miały charakter odstrasżający. Ze względu na doniosłą funkcję społeczną Zamawiającego, który jest największym szpitalem specjalistycznym w województwie łódzkim, Zamawiający w sposób szczególnie restrykcyjny podchodzi do zapewnienia płynności dostaw, w tym zwłaszcza w odniesieniu do produktów leczniczych, wyrobów medycznych, sprzętu i aparatury medycznej, odczynników oraz wszelkich innych towarów związanych z leczeniem pacjentów, ich bezpieczeństwem i zapewnieniem reżimu sanitarnego. Dlatego też Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Dotyczy § 9 ust. 2 wzoru umowy

W/w paragraf zawiera informację: „Zamawiającemu przysługuje prawo do rozwiązania umowy ze skutkiem natychmiastowym, gdy: - w razie niewykonania lub nienależytego wykonania umowy przez Wykonawcę, w szczególności w razie powtarzających się opóźnień w dostawie towaru (więcej, niż 3) lub powtarzających się dostaw towaru wadliwego, niezgodnego z SIWZ lub z zamówieniem (więcej, niż 3)”.

Zapis taki sprawia, że strony nie są równoprawne.

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 kar umownych oraz odstąpieniem od umowy. Z uwagi na powyższe wnosimy o wykreślenie w/w ppkt ze wzoru umowy lub wprowadzenie jego modyfikacji poprzez dopisanie treści: [„.....za wyjątkiem sytuacji kiedy zwłoka w realizacji dostaw jest wynikiem braku płatności ponad termin określony umową”.]

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody. Ze względu na doniosłą funkcję społeczną Zamawiającego, który jest największym szpitalem specjalistycznym w województwie łódzkim, Zamawiający w sposób szczególnie restrykcyjny podchodzi do zapewnienia płynności dostaw, w tym zwłaszcza w odniesieniu do produktów leczniczych, wyrobów medycznych, sprzętu i aparatury medycznej, odczynników oraz wszelkich innych towarów związanych z leczeniem pacjentów, ich bezpieczeństwem i zapewnieniem reżimu sanitarnego. Dlatego też Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Pozostałe postanowienia ogłoszenia o zamówieniu i Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia nie ulegają zmianie.

DYREKTOR
Wojewódzkiego Wielospecjalistycznego
Centrum Onkologii i Traumatologii
im. M. Kopernika w Łodzi ^(A)
mgr Wojciech Szrajber