

Wołów, 06.03.2018 r.

POWIATOWE CENTRUM MEDYCZNE
w Wołowie Spółka z o.o.
56-100 Wołów, ul. Inwalidów Wojennych 26
tel. (71) 380 58 01, fax (71) 389 27 99
wof.doinosiaskie
NIP 988-02-67-118, REGON 020749596

WYJAŚNIENIE TREŚCI SIWZ - 12

Dotyczy: przetargu nieograniczonego nr 2/PCM/2018/ZP/A Dostawa odczytników, kalibratorów, materiałów kontrolnych i zużywalnych wraz z dzierżawą aparatów medycznych przez okres 24 miesięcy

W odpowiedzi na skierowane do zamawiającego zapytania dotyczące treści specyfikacji istnych warunków zamówienia informujemy:

Pytanie 1 - Dotyczy pakietu 7 – umowa § 9

Analizując umowę oraz wymóg dostarczenia towaru w czasie 72 godzin określony w siwz jednoznacznie należy stwierdzić, że Zamawiający nie tylko rozpisal postępowanie przetargowe na dostawy ale również przewidział dla siebie dodatkowy przychód. Wymóg dostawy 72 godzin nierealny do spełnienia w przypadku dostaw które realizuje się transportem lotniczym standardowo 5 dni roboczych z Niemiec lub Anglii jest nierealny ponieważ Zamawiający na tym skorzysta ponieważ przewidział kary

1. 15% brutto w przypadku zwłoki
2. 5% wartości brutto umowy jeśli odstąpi od umowy a może to zrobić na podstawie § 8 bez ostrzeżenia.
3. 0,15% wartości brutto za zwłokę za każdy dzień zwłoki
4. Może dochodzić dalszych odszkodowań
5. Kara umowna 50 000 zł dodatkowo za nieczytelne uchybienia z § 15

Osoba sporządzająca wzór umowy ewidentnie zapomiała, że postępowanie jest prowadzone na dostawy do szpitala które można zaplanować a nie postępowanie na dodatkowe źródło dochodu z pogwałceniem zasad Kodeksu cywilnego narazając Wykonawców na straty w sposób celowy.
Szpital nie jest jednostką finansową np. Bankiem komercyjnym.
Być może ma to na celu odstraszenie potencjalnych oferentów od złożenia oferty ponieważ ryzyko jest bardzo wysokie ponieważ imgo uzasadnienie dla uchybień nie znajdujemy.

Zamawiający nie przewidział dla siebie kar umownych porównywalnych do wymienionych powyżej za nierzetelne płatności lub niewykonanie umowy co jest bardzo stroniście z wykorzystaniem dominującej pozycji.

Postanowienia umowy o zamówienie publiczne muszą uwzględniać zasadę uczciwej konkurencji, równego traktowania wykonawców oraz współzycia społecznego. **Przykładem naruszenia tych zasad jest wzór umowy w/w przetargu publicznym.** Szpital znalazł łatwy sposób na szybką dodatkowy zarobek. W przetargach na dostawę sprzętu medycznego lub usług nakładając na oferentów absurdalne warunki niezwiązane z przedmiotem zamówienia, obciążając firmy za ich niewypełnienie wysokimi karami umownymi przy wymaganu dostawy w cz sie 72 godzin jak dostawy na CITO czując się bezkarnie. Zachodzi pytanie czy pacjenci też koga liczyć na każdy zabieg w czasie 72 godzin? Podkreślić należy, że w doktrynie prawa zamówień publicznych oraz w aktualnym orzecznictwie ustanawianie przez Zamawiającego w umowie wysokich kar umownych w stosunku do Wykonawcy (bez określenia takich samych kar dla siebie) uznać należy bezwzględnie za naruszenie zasad zachowania

uczciwej konkurencji wyrażonej w przepisach art. 7 Pzp, które mogą być uzasadnione podstawą do żądania unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego z uwagi, iż postępowanie jest obarczone wadą uniemożliwiającą zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego. Stanowisko powyższe znajduje pełne potwierdzenie m.in. wyroku Zespołu Arbitrów dnia 23 sierpnia 2007r. sygn. Akt UZP/ZO/0-1030/07. Zważyć bowiem należy, że kara umowna (odszkodowanie umowne) ze swej istoty ma charakter wyjątkowo odszkodowawczy i kompensacyjny, a nie zaś prewencyjny. Ustalenie przez Zamawiającego wygórowanych kar umownych dla tylko dla Wykonawców stanowi zatem bezspornie rażące naruszenie prawa w zakresie równości stron umowy, co w konsekwencji prowadzi do sprzeczności celu takiej umowy z zasadami współzycia społecznego i skutkować winno bezwzględną nieważnością czynności prawnej na podstawie przepisu art. 531 k.c. w związku z art. 58 § 1 K.C.

Wnosimy o :

1/ustalenie kar umownych w wysokości 10% wartości netto za niezrealizowaną część zamówienia oraz 10% umowy netto jeśli Zamawiający odstąpi od realizacji umowy z przyczyn leżących po jego stronie
2/ustalenie kar umownych 10% za niezrealizowanie umowy przez Zamawiającego w 100%
Odstąpienie od absurdalnych kar w tym 50 000 zł dla umów od 3500 zł brutto do 35 000,00 zł brutto.
3/ dopuszczenie dostaw od 5 do 8 dni roboczych.

lub unieważnienie przetargu w całości jako zawierającego rażące uchybienia oraz niezgodnego z Kodeksem Cywilnym

Podsumowanie

Placówka służby zdrowia ma prawo zastrzec karę umowną na wypadek uchybień związanych z przedmiotem zamówienia, np. zwłoki w dostawie sprzętu, braków jakościowych, czy ilościowych. Informację o niej umieszcza w specyfikacji istotnych warunków zamówienia (SIWZ) w ogłoszeniach przetargowych. Takie kary z założenia powinny mobilizować wykonawcę do prawidłowego wykonania zamówienia. W rzeczywistości coraz częściej pełnią zupełnie inną funkcję. Placówki medyczne wykorzystują je jako źródło dodatkowych dochodów.

Cheśmy zwrócić uwagę Zamawiającemu, że zapisy o karach niezwiązanych z przedmiotem zamówienia w ogóle nie powinny pojawiać się w SIWZ, ponieważ z mocy prawa są nieważne.

Jako wykonawcy zaakceptujemy każdą zmianę wzoru umowy która będzie sporządzona z wzajemnym poszanowaniem stron dla dobra ogółu.

ODPOWIEDZ: Zamawiający wyraża zgodę na zmniejszenie kar umownych w następującym brzmieniu:

§ 9

Kary umowne

"1. W razie nie wykonania lub nienaależytego wykonania umowy Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu karę:

a) w wysokości 0,15%, 10% ceny brutto wartości niezrealizowanej części umowy w przypadku opóźnienia lub zwłoki w dostarczeniu towaru za każdy dzień opóźnienia lub zwłoki licząc od daty upływu terminu określonego w § 1 ust. 2 do dnia ostatecznego przyjęcia bez zastrzeżeń przez Zamawiającego zamawianego towaru.

b) w wysokości 5% ceny brutto umowy, od której realizacji odstąpiono lub rozwiązano w całości lub w części z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy.

c) w wysokości 0,15%, 10% ceny brutto wartości niezrealizowanej części umowy w przypadku opóźnienia lub zwłoki w usunięciu wady za każdy dzień opóźnienia lub zwłoki.

2. Zamawiający zastrzega sobie prawo potrącenia swoich należności z tytułu wymagalnych kar umownych z wymagalnego wynagrodzenia Wykonawcy za wykonanie przedmiotu niniejszej umowy.

3. Zamawiający może dochodzić odszkodowania przewyższającego kary umowne.

2

4. Naliczenie przez Zamawiającego kary umownej następuje przez sporządzenie noty księgowej wraz z pisemnym uzasadnieniem. Wykonawca zobowiązany jest w terminie 7 dni od daty otrzymania w/w dokumentów do zapłaty naliczonej kary umownej. Brak zapłaty w powyższym terminie uprawnia Zamawiającego do potrącenia kary umownej z wynagrodzenia Wykonawcy lub innych jego wierzytelności przysługujących Wykonawcy w stosunku do Zamawiającego. Wykonawca wyraża zgodę na ww. potrącenie.

5. Naliczenie przez Zamawiającego bądź zapłata przez Wykonawcę kary umownej nie zwalnia go z zobowiązań wynikających z niniejszej umowy.

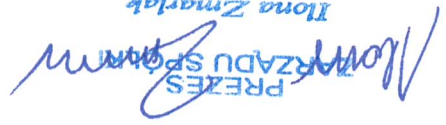
6. Niezależnie do powyższego w przypadku dokonania jakiegokolwiek czynności opisanej w § 11 Umowy przez Wykonawcę z podmiotem trzecim, zapłaci on Zamawiającemu karę umową w wysokości 50 000,00 zł; 40 000,00 zł.!!

Zamawiający nie wyraża zgody na dostawę 5-8 dni roboczych, bowiem jedynie termin zapisany w SIWZ w prawidłowy sposób może zabezpieczyć pracę Laboratorium szpitalnego, bez zagrożenia dla interesów pacjentów.

Zamawiający informuje, że pytania oraz odpowiedzi na nie stają się integralną częścią specyfikacji istotnych warunków zamówienia i będą wiążące przy składaniu ofert.

W związku z udzielonymi wyjaśnieniami Zamawiający informuje, iż przedłuża termin składania ofert do 12.03.2018 r.. Ustalenia dotyczące miejsca składania i otwarcia ofert pozostają bez zmian.

Z poważaniem


 Ilona Zmarlak
 PRZEDSIĘBIORSTWO
 WYKONAWCZE
 W OBRĘBIE
 PRZEDSIĘBIORSTWA
 W OBRĘBIE