

Firmy ubiegające się o udzielenie zamówienia

Dotyczy: przetargu nieograniczonego na:

„Dostawę sprzętu jednorazowego użytku (część I) do SP ZOZ Szpitala Wielospecjalistycznego w Jaworznie”

Zamawiający, zgodnie z art. 38 ustawy Prawo zamówień publicznych, odpowiada na pytania od Wykonawców:

WYKONAWCA 1

Dotyczy: wzór umowy, załącznik nr 4 do SIWZ:

1. Dot. § 3 ust. 2

Zwracamy się z prośbą o wydłużenie terminu dostawy 5 dni roboczych, po złożeniu zamówienia telefonicznego lub fax-em oraz wydłużenie terminu dostaw „na ratunek” do 48h w dni robocze.

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

2. Dot. § 3 ust. 4

Czy Zamawiający zmieni ww. zapis na następujący: *„Za szkody zawinione przez Wykonawcę, powstałe na majątku Zamawiającego podczas przewozu transportem Wykonawcy odpowiada Wykonawca.”*

Przeniesienie odpowiedzialności na Wykonawcę za szkody inne, niż zawinione przez niego powoduje powstanie niewspółmiernego ryzyka po stronie Wykonawcy.

Zmodyfikowanie zapisów umowy w sposób przedstawiony powyżej wydaje się być nieodzowne, biorąc pod uwagę konieczność zachowania zasady równości stron sformułowaną w przepisach art. 7 ust. 1 ustawy PZP oraz art. 353¹ k.c. oraz art. 5 k.c.. Ponadto, samoistnym źródłem zobowiązania Wykonawcy, według kodeksu cywilnego, jest fakt wyrządzenia szkody, za którą przepisy ustawy czynią kogoś odpowiedzialnym. W art. 471 k.c., o następującym brzmieniu: *„dłużnik obowiązany jest do naprawienia szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania, chyba że niewykonanie lub nienależyte wykonanie jest następstwem okoliczności, za które dłużnik odpowiedzialności nie ponosi”*, Kodeks przewiduje **odpowiedzialność za szkodę spowodowaną niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem zobowiązania (tzw. odpowiedzialność kontraktową)**. Przy odpowiedzialności kontraktowej wyrządzenie szkody następuje w ramach istniejącego stosunku zobowiązaniowego, w związku z tym osoby trzecie nie mogą być uprawnione do występowania z roszczeniem odszkodowawczym bezpośrednio przeciwko Wykonawcy. Takie uprawnienie będzie miał natomiast Zamawiający, w przypadku wyrządzenia osobom trzecim przez Wykonawcę szkody w wyniku zawinionego nienależytego wykonania umowy.

W wypadku pozostawienia przedstawionych wyżej zapisów projektu umowy w pierwotnej wersji, dojdzie do naruszenia powołanych przepisów prawa. Zamawiający ułożył bowiem stosunek zobowiązaniowy sprzecznie z naturą tego rodzaju umów (sprzedaż/dostawa), nadużywając przy tym dominującej pozycji, jako jednej ze stron. Mając na uwadze uchwałę składu 7 sędziów SN z dnia 22 maja 1991 r. (III CZP 15/91, OSNCP 1992/1/1) mówiącą iż: *„W tym stanie rzeczy za sprzeczne z naturą umowy gospodarczej należy uznać pozostawienie w rękę jednej tylko strony możliwości dowolnej zmiany jej warunków. Sprzeczność ta występuje szczególnie wyraźnie zwłaszcza przy umowach zawieranych nie w oparciu o indywidualne*

pertraktacje, ale w oparciu w regulamin wydany przez profesjonalistę, skoro jest oczywiste, że zawsze jest on zainteresowany w najkorzystniejszym dla siebie ukształtowaniu regulacji masowo zawieranych umów”.

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

3. Dot. § 7 ust. 1

Zwracamy się z prośbą o wydłużenie terminu wymiany towaru niezgodnego z opisem zawartym w specyfikacji, zniszczonego lub uszkodzonego do 5 dni.

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

4. Dot. § 9 ust. 2 ppkt a)

Zwracamy się z prośbą o zmniejszenie kary umownej do 0,2% wartości brutto złożonego zamówienia za każdy dzień zwłoki.

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

5. Dot. § 9 ust. 2 ppkt b)

Zwracamy się z prośbą o zmniejszenie kary umownej do 5% wartości brutto niezrealizowanej części umowy.

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

6. Dot. § 14 ust. 1

Zwracamy się z prośbą o zmianę ww. punktu na „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: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

7. Dot. §6 ust. 2 b)

Zwracamy się z prośbą o zmianę w/w zapisów na: „zmiany stawki podatku VAT (przy czym, zmianie ulega wyłącznie cena brutto, cena netto pozostaje bez zmian),”.

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

8. Dot. §9 ust. 5

Zwracamy się z prośbą o zmianę w/w zapisów na: „Jeśli Wykonawca trzykrotnie dostarczy towar wadliwy lub trzykrotnie nie dostarczy towaru w terminie wymaganym postanowieniami niniejszej umowy, Zamawiające będzie miało prawo do odstąpienia do umowy, jeżeli jej wykonanie w całości, z uwagi na wyżej wskazane okoliczności, nie leży w interesie publicznym. W taki przypadku Wykonawcy nie przysługuje prawo do naliczenia kary za odstąpienie ani inne odszkodowanie z tego tytułu.”.

Odpowiedź: Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

Podpisał Lekarz Naczelny – dr n.med. Wiesław Więckowski