



SZPITAL UNIWERSYTECKI NR 2 IM. DR JANA BIZIELA W BYDGOSZCZY
85-168 BYDGOSZCZ, UL. UJEJSKIEGO 75

Samodzielna Sekcja Zamówień Publicznych i Zaopatrzenia

Tel. 052/36-55-352, 052/36-55-296, 052/36-55-495, 052/36-55-521

Fax. 052/36-55-752

ISO 9001: 2000

NZZ/50/P/09

Bydgoszcz dnia 24.12.2009 r.

PGF URTICA Sp. z o.o.

ul. Krzemieniecka 120

54 – 613 Wrocław

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na dostawę produktów leczniczych i materiałów opatrunkowych, nr sprawy NZZ/50/P/09.

ROZSTRZYGNIĘCIE PROTESTU

Działając na podstawie art. 183 ust. 1 pkt. 3 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2007 r. Nr 223 poz. 1655 z późn. zm.) po rozpoznaniu protestu, który został wniesiony dnia 15.12.2009 r. przez:

PGF URTICA Sp. z o.o.

ul. Krzemieniecka 120

54 – 613 Wrocław

na treść załącznika nr 3 do specyfikacji istotnych warunków zamówienia – projekt umowy w zakresie zapisów dotyczących:

1. zrzeczenia się prawa do naliczania odsetek w wysokości ustawowej za opóźnienie płatności,
2. możliwości rozszerzenia zapisów umowy poprzez zmianę w zakresie przedmiotowym tj. zastąpienia produktu objętego umową odpowiednikiem, w cenie nie wyższej niż cena zawarta w ofercie wykonawcy oraz w umowie – Zamawiający postanawia **protest uwzględnić w części**.

UZASADNIENIE

Protestujący zarzucił Zamawiającemu naruszenie art. 140 ust. 1 ustawy prawo zamówień publicznych oraz art. 5 i art. 353¹ ustawy kodeks cywilny w związku z art. 14 ustawy prawo zamówień publicznych i wniósł o zmianę projektu umowy (załącznik nr 3 do SIWZ) w poprzez:

- 1.) zmianę treści par. 7 ust. 1,
- 2.) zmianę treści par. 8 ust. 1 i 2.

Zamawiający uwzględniając częściowo żądania Protestującego uznaje protest za zasadny w zakresie pkt. 1 (zmiany zapisu par. 7 ust. 1 projektu umowy) i dokona w tej części modyfikacji specyfikacji istotnych warunków zamówienia zmiany poprzez zmianę tego zapisu na następujący: „Wykonawca ma prawo naliczania odsetek ustawowych z tytułu przekroczenia przez Zamawiającego terminów płatności.”

W pozostałym zakresie Zamawiający protest oddala.

Odnosnie kwestionowanego przez Protestującego zapisu §8 ust. 1 i 2 projektu umowy wskazać należy, iż Protestujący słusznie zauważa, że składając ofertę deklaruje chęć sprzedaży określonych leków, po określonej cenie. Czyni to mając „na względzie dostępność leku przez cały czas obowiązywania umowy”. Jednakże mimo to w czasie związania umową mogą mieć miejsce sytuacje, nie mające charakteru nadzwyczajnego, takie jak wskazane w projekcie umowy np.: zmiana nazwy leku czy zmiana sposobu jego pakowania. Zgodnie z aktualnym brzmieniem art. 144 ustawy prawo zamówień publicznych zakazuje się zmian postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru Wykonawcy, chyba że Zamawiający przewidział możliwość dokonania takiej zmiany w ogłoszeniu o zamówieniu lub w specyfikacji istotnych warunków zamówienia oraz określił warunki takiej zmiany. Zawarty w projekcie umowy, na podstawie powyżej powołanego przepisu, kwestionowany przez Protestującego zapis, umożliwia stronom zmiany umowy w przewidzianych w nim sytuacjach. Zamawiający zastrzega sobie w projekcie umowy dodatkowo, iż zmiany umowy nie mogą być dla niego niekorzystne, do czego ma, kształtując wzór umowy, pełne prawo (sformalizowana procedura udzielania zamówień publicznych wymusza nierówną pozycję stron, gdzie Zamawiający jako gospodarz posiada dużą swobodę kształtowania przyszłego stosunku zobowiązaniowego KIO/UZP 196/08). Podkreślić należy, iż zgodnie z treścią projektu umowy „strony dopuszczają możliwość zmiany umowy”, a więc mowa **jest nie o przysługującym Zamawiającemu wobec Protestującego roszczeniu o zmianę umowy ale o możliwości zmiany umowy w określonym zakresie i w określonych sytuacjach, zmiany do której konieczna jest zgoda obu stron.** Wobec powyższego zarzut Protestującego jest bezzasadny i nietrafny.

Od rozstrzygnięcia niniejszego protestu zgodnie z art. 184 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2007 r. Nr 223 poz. 1655 z późn. zm.) w terminie **dziesięciu** dni od dnia doręczenia służy odwołanie do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych w Warszawie.

Zamawiający