

Konstancin-Jeziorna dn. 12.11.2019

Do wszystkich
uczestników postępowania

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego o szacunkowej wartości **poniżej 221.000 euro** którego przedmiotem jest **Dostawa odczynników do analizy moczu wraz z dzierżawą aparatu wi.** Ogłoszenie nr 616550-N-2019; data zamieszczenia: **30.10.2019 r. Znak sprawy – PN 60/2019**
Do Działu Handlowego wpłynęły złożone przez uczestników (Wykonawców) w/w postępowania n/w pytania z prośbą o wyjaśnienie, zgodnie z art.38 ust. 1 ustawy z dnia 24 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych:

Pytanie 1- dot. wzoru umowy

Par.1 ust. 5

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do niniejszego postanowienia umowy następującego zapisu:
„Obowiązek ciągłości dostaw nie dotyczy sytuacji gdy opóźnienie Zamawiającego w zapłacie ceny zakupu przekracza 30 dni.”?

Uzasadnienie:

Obecne postanowienie wzoru umowy jest jednostronne i jako takie narusza normę art. 487 par. 2 k.c., który mówi, że umowa jest wzajemna, kiedy obie strony zobowiązują się w ten sposób, że świadczenie jednej z nich ma być odpowiednikiem świadczenia drugiej (zasada symetrii zobowiązań umownych). W stosunkach zobowiązaniowych wynikających z umów wzajemnych jest regułą, że każda ze stron zobowiązując się do świadczenia, czyni to w przekonaniu, iż otrzyma ekwiwalent tego świadczenia od kontrahenta. Dlatego też, zgodnie z art. 490 k.c., gdy spełnienie świadczenia przez drugą stronę staje się wątpliwe ze względu na stan majątkowy, strona zobowiązana do wcześniejszego świadczenia może powstrzymać się z jego spełnieniem do czasu gdy druga strona zaoferuje świadczenie wzajemne lub nie da stosownego zabezpieczenia. Zamawiający dokonał ograniczenia praw Wykonawcy przynależnych mu w przypadku niewykonania zobowiązania przez Zamawiającego.

Skoro Zamawiający zapisuje cały szereg sankcji wobec Wykonawcy za niewłaściwą realizację umowy, to tym bardziej nie powinien pozbawiać Wykonawcy części jego ustawowych praw przysługujących w przypadku niewłaściwego wykonania umowy wzajemnej przez Zamawiającego.

Odpowiedź: Zgodnie z zapisami SIWZ.

Pytanie 2- dot. wzoru umowy

Par. 5 ust. 21

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zamianę słowa "dni" na "dni robocze"?

Odpowiedź: Zgodnie z zapisami SIWZ.

Pytanie 3- dot. wzoru umowy

Par. 6 ust 3.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie kary umownej do 5 %

Odpowiedź: SIWZ wraz z wzorem umowy po modyfikacji dostępna na stronie

<https://platformazakupowa.pl/pn/stocer/proceedings>.

Pytanie 4- dot. wzoru umowy

Par. 6 ust. 4

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie kary umownej do 5 %

Odpowiedź: SIWZ wraz z wzorem umowy po modyfikacji dostępna na stronie

<https://platformazakupowa.pl/pn/stocer/proceedings>.

Pytanie 5- dot. wzoru umowy

Par. 6 ust. 4

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację niniejszego postanowienia wzoru umowy w taki sposób, aby wysokość kary umownej naliczana była od wartości niezrealizowanej w terminie dostawy częściowej, a nie od wynagrodzenia za cały przedmiot umowy?

Uzasadnienie:

Zastrzeżona we wzorze umowy kara umowna jest rażąco wygórowaną w rozumieniu art. 484 § 2 kodeksu

cywilnego. Podstawową funkcją kary umownej jest kompensacja szkody poniesionej przez Zamawiającego. Powinna ona bowiem służyć ułatwieniu dochodzenia odszkodowania, a nie prowadzić do sytuacji, w której Zamawiający wzbogaca się na niewykonaniu zobowiązania przez Wykonawcę (por. wyr. SA w Katowicach 17.12.2008 r., V ACA 483/08, OSA w Katowicach 2009, Nr 1, poz. 5) . W związku z tym, w przypadku utrzymania obecnego brzmienia postanowienia umowy (niewspółmierność z ewentualną szkodą Zamawiającego) ewentualnie naliczona kara umowna zostanie uznana za rażąco wygórowaną, a w konsekwencji tego możliwe będzie jej miarkowanie, co naraża instytucję zamawiającą na nieuzyskanie zakładanego odszkodowania oraz dodatkowe koszty postępowania sądowego. Mając na względzie z jednej strony ochronę słusznego interesu Zamawiającego, a z drugiej zasadę równości stron prawa kontraktów oraz regulację art. 484 § 2 kodeksu cywilnego proponujemy, aby podstawą naliczenia kary umownej była wartość niedostarczonej w terminie dostawy.

Odpowiedź: Zgodnie z zapisami SIWZ.

Pytanie 6- dot. wzoru umowy

Par. 6 ust. 4

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wyrażenia "z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy" na "z przyczyn zawinionych przez Wykonawcę"?

Odpowiedź: Zgodnie z zapisami SIWZ.

Pytanie 7- dot. wzoru umowy

Par. 7 ust. 4

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę słowa „opóźnienia” na „zwłoki”?

Odpowiedź: Zgodnie z zapisami SIWZ.

Otrzymują:

-adresat

-a/