

Uniwersytet Śląski w Katowicach  
ul. Bankowa 12  
40- 007 Katowice  
NIP 6340197134  
REGON 000001347

Katowice, dnia 25.07.2022 r.

UCZESTNICZY POSTĘPOWANIA  
O UDZIELENIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO  
nr sprawy: DZP.381.068.2022.DWK

WYJAŚNIENIA I ZMIANA TREŚCI SWZ

---

Dotyczy: postępowania o wartości poniżej progu unijnego (poniżej 215.000 euro), prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji (wariant I) w rozumieniu art. 275 pkt. 1 ustawy – Prawo zamówień publicznych p.n.: „Dostawa inkubatora z dozowaniem CO<sub>2</sub>” nr rej.: DZP.381.068.2022.DWK

---

- I. Do Zamawiającego wpłynął wniosek o wyjaśnienie treści SWZ. Zgodnie z art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2021 poz. 1129 z późn. zm.), zwanej dalej ustawą Pzp, Zamawiający jest obowiązany udzielić wyjaśnień niezwłocznie, jednak nie później niż na 2 dni przed upływem terminu składania ofert, pod warunkiem, że wniosek o wyjaśnienie treści SWZ wpłynął do zamawiającego nie później niż na 4 dni przed upływem terminu składania ofert. Zgodnie z zapisami ust. 6 ww. przepisu, treść zapytań wraz z wyjaśnieniami Zamawiający udostępnia, bez ujawniania źródła zapytania, na stronie internetowej prowadzonego postępowania.

Pytanie nr 1:

„Czy zamawiający wyraża zgodę na dodanie w projekcie umowy zapisu: „Dostawca ma prawo zmiany ceny w przypadku ponad 5-procentowego wzrostu kursu EUR/PLN, liczonego jako odchylenie procentowe bieżącego średniego kursu NBP pary walutowej EUR/PLN do średniego kursu NBP pary walutowej EUR/PLN z dnia złożenia oferty. Zmiana ceny, o której mowa w zdaniu poprzedzającym, wymaga pod rygorem nieważności zawarcia pisemnego aneksu. Rozliczenie zmiany wysokości wynagrodzenia zostanie rozliczone poprzez wystawienie faktury korygującej”

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zapisy.



Pytanie nr 2:

„(§ 8 ust. 1 pkt. 1) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie procenta naliczanej kary do max. 0,1% wynagrodzenia umownego netto, o którym mowa w § 5 ust. 1 za każdy rozpoczęty dzień zwłoki w wydaniu Przedmiotu Sprzedaży bądź jego części?

Uzasadnienie:

Prośbę swą motywujemy tym iż zgodnie z kodeksem cywilnym umowy powinna cechować równość stron stosunku cywilnego. Korekta, o którą prosimy w znacznym stopniu przybliży wymagany prawem charakter. W treści KC nie ma postanowień, które wskazywałyby na preferowanie Zamawiającego, zawierającego umowę o Zamówienie publiczne. Także żaden zapis z Prawa Zamówień Publicznych nie uprawnia Zamawiającego do czynienia odstępstw od zasady równości stron.”

Odpowiedź: Zamawiający zmienia treść § 8 ust. 2 pkt. 1, który otrzymuje brzmienie: za każdy rozpoczęty dzień zwłoki w wydaniu Przedmiotu Sprzedaży bądź jego części - w wysokości **0,1 %** wynagrodzenia umownego brutto, o którym mowa w § 5 ust. 1.

Pytanie nr 3:

(§ 8 ust. 2 pkt. 2) Prosimy o podanie podstaw prawnych naliczania kar umownych Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie procenta naliczanej kary do max. 0,1% wynagrodzenia umownego netto, o którym mowa w §5 ust. 1 za każdy dzień zwłoki w usunięciu wad Urządzenia w okresie gwarancji lub rękojmi, w drodze ich naprawy lub wymiany?

Uzasadnienie:

Projektując zapisy umowne w przedmiocie kar umownych, Zamawiający powinien mieć na uwadze, że wykonawcy nie odpowiadają za zdarzenia, na których powstanie nie mają wpływu. Ponadto takie uregulowanie jest nieuzasadnionym rozszerzeniem odpowiedzialności wykonawcy. Kary umowne winny być powiązane z zawinieniem wykonawcy, na bazie art. 473 k.c. w związku z art. 5 k.c.

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia treść § 8 ust. 2 pkt. 2, który otrzymuje brzmienie: za każdy dzień zwłoki w usunięciu ujawnionych wad Urządzenia w okresie gwarancji lub rękojmi, w drodze ich naprawy lub wymiany - w wysokości **0,1%** wynagrodzenia umownego brutto, o którym mowa w §5 ust. 1.

Pytanie nr 4:

(§ 8 ust. 2) Zwracamy się z prośbą o modyfikację zapisów w taki sposób, aby wysokość kary umownej naliczana była od wartości netto a nie brutto.

Uzasadnienie:

VAT jest należnością publicznoprawną, którą wykonawca jest zobowiązany odprowadzić do urzędu skarbowego. Ponadto sama kwota podatku VAT wliczona do ceny oferty nie ma wpływu na korzyści ekonomiczne osiągnięte przez wykonawcę z tytułu wykonania zamówienia.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zapisy.

Pytanie nr 5:

(§ 8 ust. 2 pkt. 3) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie procenta naliczanej kary do max. 5% wartości NETTO niezrealizowanej 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 niezyskanie 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 było 5% wartości netto umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zapisy.

Pytanie nr 6:

(§ 10 ust. 2) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie w projekcie umowy zapisu, że zmiany umowy mogą nastąpić w przypadku, gdy dotyczą poprawienia błędów i oczywistych omyłek słownych, literowych, liczbowych, numeracji jednostek redakcyjnych lub uzupełnień treści nie powodujących zmiany celu i istoty umowy?

Uzasadnienie:

Zezwoli to Zamawiającemu na dokonanie aneksowania umowy bez podejrzenia naruszenia ustawy Pzp, w związku z tym, iż Zamawiający przewidział takowy wariant już na etapie uruchomienia procedury przetargowej.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zapisy. Wskazany przypadki nie wymagają formy aneksu do umowy.

Pytanie nr 7:

(§ 6 ust. 6) prosimy o zmianę znaczenia pojęcia „czas reakcji na zgłoszenie wady rozumiane jako przystąpienie do usunięcia wady” na kontakt ze zgłaszającym/użytkownikiem w celu ustalenia dalszych kroków.

Uzasadnienie:

Zapisy specyfikacji warunków zamówienia narzucają przybycie serwisanta na miejsce, gdzie nie zawsze takie działanie jest konieczne, wymagane lub najlepsze ze względu na powstały problem.

Odpowiedź:

Zamawiający usuwa § 6 ust. 6 w brzmieniu: Czas reakcji na zgłoszenie wady rozumiane jako przystąpienie do usunięcia wady poprzez stawiennictwo upoważnionych przedstawicieli Wykonawcy (gwaranta) nie może przekroczyć 2 dni roboczych od daty zgłoszenia wady w formie pisemnej, elektronicznej lub w formie faksu.

II. Na podstawie art. 286 ust. 1 Zamawiający zmienia treść SWZ w następujący sposób:

1) Rozdz. XII ust. 1 otrzymuje brzmienie: Ofertę wraz z wymaganymi dokumentami należy złożyć w nieprzekraczalnym terminie do dnia 28.07.2022 r. do godziny 10:00.

Oferty złożone po terminie będą podlegać odrzuceniu na podstawie przepisu art. 226 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp.

2) Rozdz. XI ust. 1 pkt. 1) otrzymuje brzmienie: Otwarcie ofert następuje niezwłocznie po upływie terminu składania ofert, nie później niż następnego dnia po dniu, w którym upłynął termin składania ofert. Zamawiający dokona otwarcia ofert w dniu 28.07.2022 r. o godz. 10:15.

3) Rozdz. XII ust. 1 otrzymuje brzmienie:

Określenie terminu związania ofertą.

Wykonawca będzie związany złożoną przez siebie ofertą od dnia upływu terminu składania ofert przez okres 30 dni tj. do dnia 26.08.2022 r.

4) W związku z tym, że zmiana ww. terminów prowadzi do zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu, Zamawiający zamieścił w Biuletynie Zamówień Publicznych ogłoszenie, o którym mowa w art. 267 ust.2 pkt. 6.

Z-ca Przewodniczącej Komisji

Przewodnicząca Komisji Przetargowej