



UNIwersYTET JAGIELLOŃSKI
COLLEGIUM MEDICUM
W KRAKOWIE

Dział Zamówień Publicznych

Nr wew. pisma: 141.272.61.2024/1

Kraków, dnia 08.10.2024r.

Dotyczy: postępowania nr 141.272.61.2024 na „wyłonienie Wykonawcy w zakresie sukcesywnych (partiami) dostaw odczynników wytwarzanych przez Thermo Fisher Scientific dla jednostek organizacyjnych Uniwersytetu Jagiellońskiego – Collegium Medicum w Krakowie, przeznaczonych w szczególności do działalności statutowej, naukowej, badawczej i eksperymentalno-rozwojowej.”

ODPOWIEDZI NA PYTANIA, ZMIANY TREŚCI SWZ i OGŁOSZENIA

Uniwersytet Jagielloński – Collegium Medicum w Krakowie informuje, iż w przedmiotowym postępowaniu wpłynęły pytania, na które Zamawiający udziela następujących odpowiedzi:

Pytanie nr 1

Dotyczy wzoru umowy, § 5, ustęp 9.

Zamawiający zapisał:

„W przypadku niewykonania przez Wykonawcę obowiązków wynikających z gwarancji, w tym w szczególności wymiany przedmiotu umowy na wolny od wad w terminie określonym w umowie lub w skierowanym wezwaniu, Zamawiający będzie uprawniony, bez upoważnienia sądowego, do jego zakupu, obciążając pełnymi kosztami Wykonawcę, na co Wykonawca wyraża zgodę, z jednoczesnym zachowaniem uprawnień do kar umownych od Wykonawcy i odszkodowania uzupełniającego. Wykonawca wyraża zgodę na potrącenie należności z przysługującego mu wynagrodzenia.“

Uprzejmie prosimy o korektę w/w zapisu tak by brzmiał:

„W przypadku niewykonania przez Wykonawcę obowiązków wynikających z gwarancji, w tym w szczególności wymiany przedmiotu umowy na wolny od wad w terminie określonym w umowie lub w skierowanym wezwaniu, Zamawiający będzie uprawniony, bez upoważnienia sądowego, do jego zakupu, obciążając pełnymi kosztami Wykonawcę, na co Wykonawca wyraża zgodę, z jednoczesnym zachowaniem uprawnień do kar umownych od Wykonawcy i odszkodowania uzupełniającego. Wykonawca wyraża zgodę na potrącenie należności z przysługującego mu wynagrodzenia. **Warunkiem obciążenia Wykonawcę kosztami zakupu u innego podmiotu przedmiotu umowy jest zasadność złożonej reklamacji oraz kiedy Wykonawca nie odpowie na złożoną przez Zamawiającego reklamację.**“

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje zapisy projektowanych postanowień umowy w w/w zakresie. Zapis ten ma na celu ułatwienie Zamawiającemu dokonania szybkiego zakupu po bezskutecznym wezwaniu Wykonawcy, zaś zaproponowana zmiana wprowadzi element oceny i uniemożliwi wykonanie tego uprawnienia.

Pytanie nr 2

Dotyczy wzoru umowy, § 7, ustęp 2, podpunkt a) i c).

Wnosimy o zmniejszenie kar umownych w obu w/w podpunktach z **2,5%** wynagrodzenia umownego brutto za niedostarczoną zgodnie z zamówieniem część zamówienia czy też wynagrodzenia uiszczzonego przez Zamawiającego za dany odczynnik za każdy dzień opóźnienia do **0,2%** wynagrodzenia umownego brutto za niedostarczoną zgodnie z zamówieniem część zamówienia czy też wynagrodzenia uiszczzonego przez Zamawiającego za dany odczynnik za każdy dzień opóźnienia.

Zamawiający wprowadza zapisy abuzywne i stawiające strony w jawnej nierówności (**jawna dyskryminacja wykonawcy**) w przypadku zapisów o karach umownych o jakich mowa w § 7, ustęp 2 projektu umowy.

Wartość kary umownej **2,5 %** wartości wartości zamawianego towaru brutto (za jakiegokolwiek naruszenie obowiązku) jest absolutnie w najwyższym stopniu wygórowana i nie spotykana w obrocie prawnym.

Zamawiający winien pamiętać o treści art. 58 kc, który stanowi, że czynność prawna sprzeczna z ustawą albo mająca na celu obejście ustawy jest nieważna. Zgodnie bowiem z art. 139 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych Zamawiający do umów stosuje odpowiednio przepisy kc.

Wobec powyższego, iż treść umowy należy oceniać przede wszystkim pod kątem jej zgodności z przepisami ogólnymi, wprowadzając takowy zapis, Zamawiający wymusza się na wykonawcach w przyszłej umowie warunki, które naruszają ich interes prawny i gospodarczy.

Analiza przepisów k.c. wskazuje, że podstawową wadą takowej umowy będzie: 1/niezachowanie w niej równości stron,

2/naruszenie wystawionych przepisów k.c., a w konsekwencji przywołanych przepisów ustawy Prawo zamówień publicznych,

3/dokonanie przez zamawiającego błędnej interpretacji przepisów k.c., tj. zasady swobody umów określonej w art. 3531 k.c.

Zmiany dokonane w 1990 r. w obszarze prawa cywilnego (w kodeksie cywilnym) wprowadziły tak bardzo potrzebną w obrotach handlowych zasadę swobody zawierania umów, wyrażoną m. in. w przywołanym już art. 3531 k.c. Zasada ta nie polega jednak na tym, że silniejsza strona narzuca wolę drugiej stronie, zwłaszcza jeżeli w optyce naszych rozważań skupimy uwagę na skutkach tych warunków. Nadmienić przy tym należy, że strony układające stosunek prawny wg własnego uznania, muszą pamiętać, że treść i cel umowy nie może sprzeciwiać się właściwości (naturze) stosunku, ustawie i wreszcie, a może i najważniejsze, zasadom współżycia społecznego. Jednak nie ulega wątpliwości, że zapisy takie naruszają zasady współżycia społecznego. Przeciwnie w świetle art. 5 k.c. nie można czynić ze swego prawa użytku, który byłby sprzeczny ze społeczno- gospodarczym przeznaczeniem tego prawa lub właśnie z zasadami współżycia społecznego. Jeżeli tak jest, to zgodnie z art. 5 k.c. takie działania uprawnionego nie są zgodne z art. 58 § 2 k.c., który stanowi wprost, że „nieważna jest czynność prawna sprzeczna z zasadami współżycia społecznego”.

Zamawiający nie może swoim postępowaniem wyrządzać szkody drugiej stronie stosunku prawnego, tj. wykonawcy.

Wobec powyższego wnosimy o prawidłowe zgodne z powołanymi przepisami sporządzenie dokumentacji przetargowej tj. modyfikację niniejszego projektu umowy w sposób opisany precyzyjnie powyżej.

Na marginesie z najdalej idącej ostrożności zwracamy uwagę, że naruszenie obowiązków za naruszenie których Zamawiający zamierza naliczać kary umowne opisane w §7 ust. 2 projektu umowy - mają co do zasady charakter obowiązków majątkowych (skutkowo pieniężnych) dlatego, w przypadku takich obowiązków ustanowienie kar umownych pieniężnych jest w ogóle nieskuteczne i jeżeli Zamawiający chciałby z nich „skorzystać” wykonawcy mogliby się od nich uchylić z tym, że jak można domniemywać trzeba byłoby wszczynać drogę sądową, aby tam udowodnić ostatecznie Zamawiającemu bezprawność takich zapisów.

Uprzejmie informujemy, że jeżeli wartość kar umownych będzie powyżej 1 % Zamawiający nie przystąpi do złożenia oferty.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na obniżenie wysokości kary umownej do 1%.

Jednocześnie Zamawiający zwraca uwagę, że kary zostały zastrzeżone na wypadek zwłoki oraz od wartości zamówienia niedostarczonego lub za dany odczynnik, więc wysokość ta co do zasady będzie niewielka. Zamawiający zmienia zapisy SWZ w powyższym zakresie.

Pytanie nr 3

Dotyczy wzoru umowy, § 7, ustęp 3.

Zamawiający zapisał: „łączna wysokość kar umownych nie może przekroczyć **50%** wartości wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 2 ust. 1”

Zwracamy się z prośbą o korektę w/w zapisu tak by brzmiał: „łączna wysokość kar umownych nie może przekroczyć **15%** wartości wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 2 ust. 1

Zamawiający gwarantuje realizację na poziomie zaledwie 60% wartości umowy. Łączna wartość kar umownych powinna odzwierciedlać gwarantowaną wartość realizacji. Ponadto łączna wartość kar na poziomie 50% nie jest spotykana w obrocie prawnym.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na obniżenie wysokości limitu kar umownych do poziomu 40% wartości wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 2 ust. 1. Zamawiający zmienia zapisy SWZ w powyższym zakresie.

Pytanie nr 4

Dotyczy załącznika A, pozycji nr 115

Zwracamy się z prośbą o wykreślenie z zestawienia produktu:

FBS, CERT, USA ORIGIN	16000044
-----------------------	----------

I zastąpienie go numerem katalogowym A5669701 - FBS PREMIUM PLUS.

Uwzględniony przez Zamawiającego produkt wycofywany jest przez Producenta, a na jego miejsce wprowadzony został zaproponowany zamiennik.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie wskazanego w pozycji nr 115 Załącznika A do SWZ tj. *Szczegółowego opisu przedmiotu zamówienia wraz z kalkulacją ceny oferty* produktu FBS, CERT, USA ORIGIN o numerze katalogowym 16000044 i zastąpienie go produktem FBS PREMIUM PLUS o numerze katalogowym A5669701.

Pytanie nr 5

Dotyczy załącznika A, pozycji nr 152

Zwracamy się z prośbą o wykreślenie z zestawienia produktu:

HI FBS, CERT, USA ORIGIN	A3840001
--------------------------	----------

I zastąpienie go numerem katalogowym A5669501 - HI FBS PREMIUM PLUS.

Uwzględniony przez Zamawiającego produkt wycofywany jest przez Producenta, a na jego miejsce wprowadzony został zaproponowany zamiennik.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie wskazanego w pozycji nr 152 Załącznika A do SWZ tj. *Szczegółowego opisu przedmiotu zamówienia wraz z kalkulacją ceny oferty* produktu HI FBS, CERT, USA ORIGIN o numerze katalogowym A3840001 i zastąpienie go produktem HI FBS PREMIUM PLUS o numerze katalogowym A5669501.

Pytanie nr 6

Dotyczy załącznika A, pozycji nr 114

Zwracamy się z prośbą o wykreślenie z zestawienia produktu:

FBS, CERT, HI, USA ORIGIN	10082147
---------------------------	----------

I zastąpienie go numerem katalogowym A5669801 - HI FBS PREMIUM PLUS.

Uwzględniony przez Zamawiającego produkt wycofywany jest przez Producenta, a na jego miejsce wprowadzony został zaproponowany zamiennik.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie wskazanego w pozycji nr 114 Załącznika A do SWZ tj. *Szczegółowego opisu przedmiotu zamówienia wraz z kalkulacją ceny oferty* produktu FBS, CERT, HI, USA ORIGIN o numerze katalogowym 10082147 i zastąpienie go produktem HI FBS PREMIUM PLUS o numerze katalogowym A5669801.

Pytanie nr 7

Dotyczy SWZ roz. 14), punkt 3, podpunkt 3.3

Zamawiający zapisał: "3.3 aktualny najpóźniej na dzień składania ofert katalog producenta Thermo Fisher Scientific (katalog wszystkich oferowanych odczynników), w wersji elektronicznej podpisanej kwalifikowanym podpisem elektronicznym," Czy Zamawiający zgodzi się na wykreślenie w/w zapisu? Wszelkie karty katalogowe, szczegółowe informacje dotyczące produktów będących przedmiotem postępowania, Producent udostępnia na swojej stronie internetowej www.termofisher.com.

Odpowiedź:

Zamawiający dopuszcza stronę www.thermofisher.com jako aktualny elektroniczny katalog producenta. Jednocześnie Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ i wymaga dołączenia do oferty katalogu w wersji elektronicznej, aktualny na dzień składania oferty, zgodnie z zapisami SWZ (w tym m.in. rozdział 4) pkt. 1.12; rozdział 5) pkt. 2.1; rozdział 14 pkt. 3 ppkt. 3.3).

W związku z powyższym Zamawiający, działając w trybie art. 137 ust. 1 ustawy Pzp dokonuje następujących zmian w treści Specyfikacji Warunków Zamówienia:

W pkt. 13) SWZ na następujące brzmienie:

(...)

3. Powyższe oznacza, iż termin związania ofertą upływa w dniu **21.01.2025r.**

(...)

W pkt. 15) SWZ na następujące brzmienie:

1. Ofertę należy złożyć za pośrednictwem <https://platformazakupowa.pl>, nie później niż do dnia **24.10.2024r.** do godziny **11:00:00.**

(...)

W pkt. 16) SWZ na następujące brzmienie:

1. Otwarcie ofert rozpocznie się w dniu **24.10.2024r. o godzinie 11:10:00** na komputerze Zamawiającego.
(...)

Jednocześnie Zamawiający informuje, iż powyższe pytania i odpowiedzi oraz zmiany treści SWZ z uwagi na ich zakres i charakter oraz termin wprowadzenia skutkują zmianą ogłoszenia o zamówieniu. Stosowna zmiana zostanie również dokonana w treści ogłoszenia o zamówieniu. Pozostałe zapisy SWZ i ogłoszenia pozostają bez zmian.

Na stronie internetowej prowadzonego postępowania: <https://platformazakupowa.pl> znajdują się
1) *Projektowane postanowienia umowy - po zmianach z dnia 08.10.2024r., uwzględniające dokonane zmiany,*
2) *Załącznik A do SWZ – Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia wraz z kalkulacją ceny oferty po zmianach z dnia 08.10.2024r., uwzględniający dokonane zmiany.*