



L.dz. 1046/2020

Olsztyn, dnia 25.06.2020 r.

Nr postępowania: 187/2020/PN/DZP

*Do wiadomości
wszystkich uczestników
postępowania*

Dotyczy: postępowania o zamówienie publiczne prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pt. **Dostawa jednorazowa odczynników chemicznych do jednostek organizacyjnych Uniwersytetu Warmińsko-Mazurskiego w Olsztynie.**

ODPOWIEDZI NA PYTANIA NR 1

Zamawiający Uniwersytet Warmińsko – Mazurski w Olsztynie działając na podstawie art. 38 ust. 2 Ustawy Prawo zamówień publicznych, przedstawia uprzejmie odpowiedzi na otrzymane zapytania.

Pytanie nr 1.

Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację zapisów §7 wzoru w ten sposób, że kara umowna będzie naliczana od wartości netto a nie brutto. Podatek VAT jako należność publicznoprawna jest odprowadzany przez Wykonawcę do urzędu skarbowego i nie prowadzi do powstania po stronie Wykonawcy jakiegokolwiek przysporzenia majątkowego.

Odpowiedź:

Zamawiający uprzejmie informuje, iż nie wyraża zgody na modyfikację wzoru umowy w powyższym zakresie.

Pytanie nr 2.

Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację zapisów §7 ust. 1 pkt. 1.2 i pkt. 1.3 wzoru umowy w ten sposób, aby kary umowne były naliczane w związku z wystąpieniem zwłoki, a nie opóźnienia realizacji przedmiotu umowy. Zamawiający uregulował obowiązek zapłaty kar umownych w przypadku opóźnienia Wykonawcy. 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.

Wykonawca nadmienia, iż klauzula przewidująca karę umowną za każdy dzień opóźnienia, a więc przerzucającej na wykonawcę odpowiedzialność za zdarzenia leżące poza jego kontrolą została wskazana na stronach Urzędu Zamówień Publicznych za klauzulę kontrowersyjną, naruszającą w sposób nadmierny równowagę stron (https://www.uzp.gov.pl/_data/assets/pdf_file/0012/41313/Listaklauzul-naruszajacych-rownowage-kontraktowa-w-sposob-nadmierny.pdf).

Odpowiedź:

Zamawiający uprzejmie informuje, iż dokonuje modyfikacji zapisów §7 ust. 1 pkt. 1.2 i pkt. 1.3 wzoru umowy poprzez zamianę „opóźnienia” na „zwłokę”.

Pytanie nr 3.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na rezygnację z zapisu §7 ust. 2 wzoru umowy? Wykonawca zwraca uwagę, iż konstrukcja zapisu narusza równowagę stron umowy, w szczególności prowadzi do uprzywilejowania pozycji Zamawiającego jako podmiotu narzucającego warunki umowy. Wskazane zapisy stoją w sprzeczności z celem ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych, tj. Dz. U. z 2019, poz. 118, w szczególności poprzez umożliwienie Zamawiającemu faktycznego wydłużenia terminu płatności bez konieczności ponoszenia negatywnych konsekwencji takiego działania (naliczanie niskich odsetek jako przejaw ochrony dłużnika kosztem wierzyciela).

Odpowiedź:

Zamawiający uprzejmie informuje, iż nie wyraża zgody na modyfikację wzoru umowy w powyższym zakresie.

Pytanie nr 4.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do wzoru umowy klauzuli wyłączającej odpowiedzialność Stron na wypadek wystąpienia tzw. siły wyższej?

Wykonawca proponuje następującą treść ww. klauzuli: „Żadna ze Stron nie ponosi odpowiedzialności za nienależyte wykonanie lub niewykonanie Umowy w takim zakresie, w jakim zostało to spowodowane działaniem siły wyższej. Przez siłę wyższą rozumie się zdarzenia zewnętrzne, niezależne od Stron i niemożliwe do przewidzenia, takie jak w szczególności: kataklizmy lub analogiczne zdarzenia wywołane przez siły naturalne, wojnę, strajki, ataki terrorystyczne, zdarzenia medyczne i epidemiologiczne, inne zdarzenia losowe, akty władzy państwowej, akty organów unijnych, działania producentów, a także okoliczności związane z wystąpieniem COVID-19, które wpływają w jakikolwiek sposób na należyte wykonanie umowy.”

Odpowiedź:

Zamawiający uprzejmie informuje, iż dodaje do projektu umowy ww. klauzulę.

Pytanie nr 5.

Czy uwzględniając zasadę równości stron umowy, Zamawiający wyrazi zgodę na wprowadzenie zapisu umożliwiającego rozwiązanie umowy z inicjatywy Wykonawcy?

Wykonawca proponuje następujące brzmienie zapisu: „Wykonawca ma prawo odstąpić od umowy bez wyznaczenia terminu dodatkowego i bez obowiązku zapłaty kar umownych lub odszkodowania gdy Zamawiający dokonał płatności należnego Wykonawcy wynagrodzenia z opóźnieniem przekraczającym 7 dni kalendarzowych. Oświadczenie o odstąpieniu winno zostać złożone w formie pisemnej pod rygorem nieważności, w terminie 30 dni od dnia powzięcia wiadomości o okoliczności uzasadniających wykonanie prawa odstąpienia. W takim przypadku Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną w wysokości 10% wynagrodzenia umownego brutto określonego w §3 ust. 3 tiret trzeci umowy. ”

Odpowiedź:

Zamawiający uprzejmie informuje, iż nie wyraża zgody na modyfikację wzoru umowy w powyższym zakresie.

Pytanie nr 6.

W nawiązaniu do zapisu §7 ust. 1 lit. d wzoru umowy Wykonawca zwraca się z prośbą o dopuszczenie przez Zamawiającego możliwości zmiany umowy także w sytuacji wystąpienia braku bądź czasowego braku produktów na rynku z przyczyn niezależnych od dostawcy (np. wycofanie z

rynku, zaprzestanie produkcji, czasowe zaprzestanie produkcji. W takim przypadku Wykonawca miałby możliwość zastąpienia niedostępnego produktu produktem o tym samym zastosowaniu, produktem równoważnym, ale przy cenie nie wyższej niż w umowie, po uzyskaniu pisemnej zgody użytkownika.

Wykonawca wskazuje, iż umowa będzie wykonywana w dłuższym przedziale czasu, i ewentualne zmiany w zakresie dostępnego na rynku asortymentu są nieuniknione. Wprowadzenie odpowiednich klauzul adaptacyjnych umożliwi Stronom prawidłową realizację umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający uprzejmie informuje, iż projekt umowy w §9 ust. 2 zawiera zapisy dotyczące możliwości zmiany asortymentu z powodu wycofania z produkcji odczynnika będącego przedmiotem umowy.

Pytanie nr 7. Dotyczy Części nr 2

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację na czas dostawy w dniach roboczych i wydłużenie terminu przewidzianego w Rozdziale XIII SIWZ stanowiącego kryterium oceny ofert dla najdłuższego do 21 dni roboczych?

Wykonawca wyjaśnia, iż przedmiot umowy, z uwagi na swoje właściwości, nie znajduje się na stałe na stanie magazynu centralnego Wykonawcy, związku z czym spełnienie świadczenia przez Wykonawcę w terminie tygodniowym nie jest możliwe. W uwagi na konieczność sprowadzenia niektórych produktów z zagranicy Wykonawca zwraca się z prośbą o dostosowanie i urealnienie terminu dostawy w sposób wskazany powyżej.

Odpowiedź:

Zamawiający uprzejmie informuje, iż wyraża zgodę na modyfikację na wydłużenie terminu dostawy do 30 dni kalendarzowych od dnia zawarcia umowy.

Pytanie nr 8. Dotyczy Części nr 1

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zamianę produktu z pożądanego ab17356 na ab32072. Prośbę swą motywujemy wycofaniem wymaganego przez Zamawiającego produktu przez producenta.

Odpowiedź:

Zamawiający uprzejmie informuje, iż wyraża zgodę na zamianę produktu na ab32072.

Z poważaniem,

p.o. KANCELERZA
mgr Andrzej Gózdź

SPECJALISTA
mgr Magdalena Zawisza

Sporządziła: Magdalena Zawisza

