

A-2401-71/2019

Lublin, 17.12.2019r.

WYJAŚNIENIA ZAMAWIAJĄCEGO

- ODPOWIEDŹ NA PYTANIA

**Dot. postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego pn.:
Dostawa odczynników chemicznych oraz laboratoryjnych materiałów zużywalnych na potrzeby
Instytutu Agrofizyki im. B. Dobrzańskiego Polskiej Akademii Nauk w Lublinie – 10 części**

Zamawiający, Instytut Agrofizyki im. Bohdana Dobrzańskiego Polskiej Akademii Nauk w Lublinie, działając zgodnie z art. 38 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 r. poz. 1843), w związku z pytaniami Wykonawców dot. treści SIWZ, przesyła treść pytań nadesłanych do w/w postępowania wraz z odpowiedzią:

Pytanie 1 dot. postanowienia wzoru umowy (Załącznik nr 6.1 do SIWZ dot. części 1-6, 9-10):

§2 ust. 2 – Czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację postanowienia umownego na: „Wykonawca, najpóźniej wraz z dostawą odczynników, zobowiązany jest dostarczyć Zamawiającemu karty charakterystyki w rozumieniu obowiązującego prawa, w formie elektronicznej na adres email: odczynniki@ipan.lublin.pl lub w formie papierowej do siedziby Zamawiającego. Po każdej aktualizacji karty charakterystyki, Wykonawca zobowiązany jest dostarczyć jej aktualną wersję, nie później niż w terminie dostawy przedmiotu umowy, w formie elektronicznej na adres email: odczynniki@ipan.lublin.pl lub w formie papierowej do siedziby Zamawiającego. W odniesieniu do Wykonawców nie mających technicznych możliwości dostarczenia powyższych dokumentów, Zamawiający uzna za spełnienie warunku udostępnienie ich do bezpłatnego i całodobowego pobrania z biblioteki technicznej Wykonawcy udostępnionej na jego stronie internetowej pod adresem:”?

Pytanie 2 dot. postanowienia wzoru umowy (Załącznik nr 6.1 do SIWZ dot. części 1-6, 9-10):

§2 ust. 3 – Czy Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie postanowienia umownego? Uzasadnienie: Wykonawca prosi o wykreślenie przedmiotowego postanowienia umownego ze względu na fakt, iż Wykonawca nie ma możliwości każdorazowego zawiadamiania Zamawiającego o gotowości dostawy. Zamawiający winien spodziewać się realizacji zamówienia najpóźniej ostatniego dnia określonego w §2 ust. 1.

Pytanie 3 dot. postanowienia wzoru umowy (Załącznik nr 6.1 do SIWZ dot. części 1-6, 9-10):

§4 ust. 3 – Czy Zamawiający wyraża zgodę na wykreślenie postanowienia umownego? Uzasadnienie: Wykonawca zwraca się z uprzejmą prośbą o wykreślenie przedmiotowego postanowienia. Wykonawca podobnie jak zdecydowana większość firm działających na rynku nie ma technicznej możliwości do spełnienia powyższego wymogu. Wykonawca w zakresie realizacji dostaw zamówionego asortymentu korzysta z usług zewnętrznej firmy przewozowej zapewniającej należyte warunki transportu. W związku z korzystaniem z usług zewnętrznej firmy przewozowej w zakresie realizacji dostaw, obustronne podpisanie protokołu odbioru przez „Strony umowy” jest niemożliwe gdyż Kurier/ firma transportowa nie jest stroną umowy i nie jest w żaden sposób umocowana do składania jakichkolwiek oświadczeń w imieniu Wykonawcy. Standardowo potwierdzenie faktu realizacji zamówienia stanowi podpisany przez Odbiorcę list przewozowy przekazany przez kuriera.

Mając powyższe na uwadze zwracamy się z uprzejmą prośbą o wyrozumiałość i przychylne rozpatrzenie zadanego pytania.

Pytanie 4 dot. postanowienia wzoru umowy (Załącznik nr 6.1 do SIWZ dot. części 1-6, 9-10):

§4 ust. 4 – Czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację postanowienia umownego na: „Faktura, wystawiona będzie na Instytut Agrofizyki im. Bohdana Dobrzańskiego Polskiej Akademii Nauk w Lublinie, ul. Doświadczalna 4, 20-290 Lublin, NIP: 9461824287”?

Pytanie 5 dot. postanowienia wzoru umowy (Załącznik nr 6.1 do SIWZ dot. części 1-6, 9-10):

§4 ust. 5 – Czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację postanowienia umownego na: „Zapłata za przedmiot umowy zostanie dokonana w terminie 30 dni, licząc od dnia otrzymania prawidłowo wystawionej faktury”?

Pytanie 6 dot. postanowienia wzoru umowy (Załącznik nr 6.2 do SIWZ dot. części 7 i 8)

Par. 1 ust. 2 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę niniejszego postanowienia umowy tak, aby zmniejszenie nie mogło przekraczać 20% całkowitej wartości umowy?

Pytanie 7 dot. postanowienia wzoru umowy (Załącznik nr 6.2 do SIWZ dot. części 7 i 8)

Par. 4 ust. 7 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na to, aby termin płatności był liczony od daty wystawienia faktury?

Uzasadnienie:

Utrzymanie zapisu w obecnej postaci spowoduje, iż niemożliwe może być dokładne określenie terminu płatności.

Pytanie 8 dot. postanowienia wzoru umowy (Załącznik nr 6.2 do SIWZ dot. części 7 i 8)

Par. 5 ust. 4 Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby uprawnienie do rozwiązania umowy przysługiwało po bezskutecznym pisemnym wezwaniu Wykonawcy do należytego wykonania umowy z wyznaczeniem dodatkowego terminu, nie krótszego niż 3 dni robocze?

Pytanie 9 dot. postanowienia wzoru umowy (Załącznik nr 6.2 do SIWZ dot. części 7 i 8)

Par. 6 ust. 1 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie postanowienia w brzmieniu: „Zamawiający może w każdym czasie odstąpić od żądania zapłaty przez Wykonawcę kary umownej.”

Pytanie 10 dot. postanowienia wzoru umowy (Załącznik nr 6.2 do SIWZ dot. części 7 i 8)

Par. 6 ust. 1 lit. a - b 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.

Pytanie 11 dot. postanowienia wzoru umowy (Załącznik nr 6.2 do SIWZ dot. części 7 i 8)

Par. 6 ust. 1 lit. b - c Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę słowa „opóźnienia” na „zwłoki”?

Pytanie 12 dot. postanowienia wzoru umowy (Załącznik nr 6.2 do SIWZ dot. części 7 i 8)

Par. 6 ust. 1 lit. d Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację niniejszego postanowienia wzoru umowy w taki sposób, aby wysokość kary umownej naliczana była od wartości wynagrodzenia brutto dotyczącego niezrealizowanej części umowy?

Uzasadnienie:

Jeśli dostawa towaru będzie w znaczącej mierze realizowana w sposób prawidłowy, a dla przykładu odstąpienie do umowy będzie dotyczyć niewielkiej partii towaru, to zastrzeżenie kary umownej naliczanej od ogólnej wartości całej umowy na dostawę będzie miała charakter rażąco zawyżony. W takiej sytuacji budzi wątpliwości dysproporcja między poniesioną szkodą a wysokością kary umownej.

Pytanie 13 dot. postanowienia wzoru umowy (Załącznik nr 6.2 do SIWZ dot. części 7 i 8)

Par. 6 ust. 1 lit. d Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę przesłanki naliczenia kary umownej na odstąpienie „z przyczyn zawinionych przez Wykonawcę”?

Uzasadnienie:

Zgodnie z art. 471 k.c. dłużnik odpowiada za nienależyte wykonanie umowy jeżeli wynika ono z przyczyn za które ponosi odpowiedzialność.

Pytanie 14 dot. postanowienia wzoru umowy (Załącznik nr 6.2 do SIWZ dot. części 7 i 8)

Par. 6 ust. 6 Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby uprawnienie do odstąpienia od umowy przysługiwało po bezskutecznym pisemnym wezwaniu Wykonawcy do należytego wykonania umowy z wyznaczeniem dodatkowego terminu, nie krótszego niż 3 dni robocze?

Pytanie 15 dot. postanowienia wzoru umowy (Załącznik nr 6.2 do SIWZ dot. części 7 i 8)

Par. 6 ust. 9 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie niniejszego postanowienia umowy?

Zaproponowany zapis nieproporcjonalnie rozszerza odpowiedzialność Wykonawcy, w tym także w przypadku, gdy Wykonawca z uzasadnionych względów, innych niż zależnych od niego, chciałby odstąpić od umowy.

Pytanie 16 dot. postanowienia wzoru umowy (Załącznik nr 6.2 do SIWZ dot. części 7 i 8)

Par. 9 ust. 1 lit. k Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę niniejszego postanowienia umowy na "zmiana terminu obowiązywania umowy poprzez jego skrócenie w razie wyczerpania 80% wartości umowy i braku zapotrzebowania ze strony Zamawiającego na realizację 100% wartości"?

ODPOWIEDŹ ZAMAWIAJĄCEGO NA PYTANIA NR 1-16:

Wszystkie sformułowane przez wykonawców zapytania nie są pytaniami o wyjaśnienie treści SIWZ w rozumieniu art. 38 ust. 1 ww. ustawy, lecz postulatami o zmianę postanowień SIWZ.

Odpowiadając na wszystkie wskazane powyżej pytania (od 1 do 16) Zamawiający wyjaśnia, że nie dopuszcza żadnego z zaproponowanych rozwiązań i pozostawia treść SIWZ bez jakichkolwiek zmian.

