

Nr sprawy: AZP-240/PN-p30/082/2018 - 626

Data: 31.10.2018 r.

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego o wartości szacunkowej nie przekraczającej 221 000 EURO pn.:  
**Dostawa odczynników dla Katolickiego Uniwersytetu Lubelskiego Jana Pawła II z podziałem na części.**

#### WYJAŚNIENIE TREŚCI SIWZ

Katolicki Uniwersytet Lubelski Jana Pawła II - działając na podstawie art. 38 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2018 r., poz. 1986 z późn. zm.) - informuje, że w dn. 31.10.2018 r. wpłynęły zapytania od Wykonawcy dotyczące zapisów Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia. Poniżej podajemy treść pytań i odpowiedzi do wiadomości Wykonawców, bez ujawniania źródła zapytania:

Pytanie 1:

W celu zagwarantowania równego prawa wszystkim podmiotom ubiegającym się o zamówienie publiczne i umożliwienia naszej firmie złożenia ważnej oferty, zwracamy się z uprzejmą prośbą o wyjaśnienie zapisów:

1. Zgodnie z treścią § 6 ust. 1 pkt. 1 Istotnych postanowień umowy, Zamawiający podał, że:

*„W razie opóźnienia w wykonaniu przedmiotu umowy, Zamawiający naliczy karę umowną w wysokości 5% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w §2 ust 1 niniejszej umowy za każdy dzień opóźnienia. „*

Podnieść trzeba, że opóźnienie oznacza uchybienie terminowi bez względu na przyczynę tego uchybienia, podczas gdy zwłoka (tzw. kwalifikowane opóźnienie) oznacza uchybienie terminowi spowodowane przyczynami, za które dłużnik ponosi odpowiedzialność. Kara umowna nie może być zastrzegana na wypadek niedotrzymania terminu wskutek okoliczności, za które Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności. Stąd też zdaniem pytającego bardziej właściwe w stosunku do kar umownych będzie określenie kar umownych za „zwłokę”.

Mając na względzie powyższe, Wykonawca zwraca się z następującym pytaniem do Zamawiającego:

- a) Czy Zamawiający dopuści zastąpienie słowa „opóźnienie” słowem „zwłoka” odpowiednio we wszystkich postanowieniach dotyczących kar umownych?

Poza tym w cytowanym wyżej paragrafie Zamawiający przewidział nieproporcjonalnie wysoką karę umowną w wysokości 5 % liczoną za każdy dzień opóźnienia liczoną od wartości całej umowy.

Pytający podkreśla, iż wysokość kary umownej jest wygórowana i nieproporcjonalna w odniesieniu do braku dostawy w terminie. Trudno bowiem uznać, że Zamawiający ma jakiś szczególnie ważny interes w terminowej dostawie zamówień, aby obciążać Wykonawcę tak wysokimi karami umownymi.

Należy przy tym zaznaczyć, że taka postawa Zamawiającego prowadzi do wniosku, iż sformułowane przez Zamawiającego postanowienia umowy naruszają zasadę równości stron umowy i naruszają przepisy Kodeksu Cywilnego w zakresie zasad współzycia społecznego i słuszności kontraktowej.

Podobne stanowisko zajęła Krajowa Izba Odwoławcza w wyroku z dnia 15 maja 2015 r., sygn. akt KIO 892/15, gdzie stwierdziła:

*„Dla ustalenia granic swobody umów z punktu widzenia zasad współzycia społecznego istotne znaczenie mają te zasady, które służą ochronie wolności. Jednakże na potrzeby niniejszych rozważań szczególnie ważną sferą zastosowania zasad współzycia społecznego, jako granicy swobody umów, jest problematyka tzw. słuszności (sprawiedliwości) kontraktowej, rozumianej jako równomierny rozkład uprawnień i obowiązków w stosunku prawnym, czy też korzyści i ciężarów oraz szans i ryzyk związanych z powstaniem i realizacją tego stosunku. Badaniu z punktu widzenia słuszności kontraktowej podlega przede wszystkim stosunek wartości świadczeń w umowach wzajemnych. O naruszeniu reguł sprawiedliwościowych można mówić wówczas, gdy dysproporcja tych wartości jest rażąca. W grę wchodzi jednakże badanie rozkładu innych niż długi i wierzytelności obowiązków i uprawnień stron, ustalenie, czy równomiernie są one obciążone obowiązkami i wyposażone w uprawnienia różnych postaci. Chodzi zatem o konieczność zapewnienia zarówno wzajemności lub odpowiedności uprawnień.”*

Mając na względzie powyższe, Wykonawca zwraca się z następującym pytaniem do Zamawiającego:

- a) Czy Zamawiający dopuści obniżenie kar umownych w § 6 ust. 1 pkt 1 do wysokości 0,5 % ?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie dopuszcza zastąpienia w postanowieniach dotyczących kar umownych słowa „opóźnienie” słowem „zwłoka”.

Zamawiający dopuszcza obniżenie kar umownych w § 6 ust. 1 pkt 1 wzoru umowy do wysokości 0,5 % wynagrodzenia brutto, o którym mowa w §2 ust 1 wzoru umowy za każdy dzień opóźnienia.

Pytanie 2:

**Dotyczy wzoru umowy §4 ust. 3 pakiet 1 i 2:**

Ponieważ sam proces reklamacyjny jest dość złożony i czasochłonny, a zamawiane produkty pochodzą spoza UE co jest związane z wydłużeniem czasu dostawy prosimy o modyfikację zgodną z poniższą propozycją.

*„Wykonawca jest zobowiązany rozpatrzyć reklamację w terminie 10 dni od jej otrzymania, a w przypadku jej uwzględnienia dostarczyć towar zgodnie z zamówioną ilością i asortymentem posiadający właściwości wskazane w siwz w terminie 14 dni od uznania reklamacji. Nie uznanie reklamacji wymaga udzielenia pisemnej odpowiedzi. Brak odpowiedzi na reklamację w terminie 10 dni stanowi jej uznanie.”*

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na zaproponowaną modyfikację. Paragraf 4 ust. 3 wzoru umowy otrzymuje brzmienie:

„Wykonawca jest zobowiązany rozpatrzyć reklamację w terminie 10 dni od jej otrzymania, a w przypadku jej uwzględnienia dostarczyć towar zgodnie z zamówioną ilością i asortymentem posiadający właściwości wskazane w siwz w terminie 14 dni od uznania reklamacji. Nie uznanie reklamacji wymaga udzielenia pisemnej odpowiedzi. Brak odpowiedzi na reklamację w terminie 10 dni stanowi jej uznanie.”

Pytanie 3:

**Dotyczy wzoru umowy §4 ust. 4 pakiet 1 i 2.**

Prosimy o następującą modyfikację:

*„W przypadku wykrycia wad dostarczonego towaru podczas jego eksploatacji, Zamawiający ma prawo złożenia reklamacji w każdym czasie trwania umowy, **pod warunkiem, że wadliwy produkt pozostaje w dacie przydatności do użycia**, zawiadamiając Wykonawcę niezwłocznie po ujawnieniu wady. Przepisy ust. 3 stosuje się odpowiednio. „*

Gdyż Producent nie jest w stanie przyjąć reklamacji jeśli termin przydatności danego odczynnika już minął.

**Odpowiedź:**

Zamawiający wyraża zgodę na zaproponowaną modyfikację. Paragraf 4 ust. 4 wzoru umowy otrzymuje brzmienie:

„W przypadku wykrycia wad dostarczonego towaru podczas jego eksploatacji, Zamawiający ma prawo złożenia reklamacji w każdym czasie trwania umowy, pod warunkiem, że wadliwy produkt pozostaje w dacie przydatności do użycia, zawiadamiając Wykonawcę niezwłocznie po ujawnieniu wady. Przepisy ust. 3 stosuje się odpowiednio. „

Podpisano,

/-/ Prorektor

Katolickiego Uniwersytetu Lubelskiego Jana Pawła II  
dr hab. Paweł Smoleń, prof. KUL