

Zabrze, dnia 17.05.2021 r.

L.Dz. *1206*/MP/21

Uczestnicy postępowania

Dot.: postępowania na „Dostawę produktów do wykonywania badań” w ramach projektu „Wprowadzenie do praktyki chirurgicznej nowych technologii do rekonstrukcji i regeneracji uszkodzonych tkanek w obszarze twarzoczaszki” o akronimie BIO-ONKO-REG dofinansowanego ze środków Unii Europejskiej w ramach Programu Operacyjnego Innowacyjny Rozwój na lata 2014-2020 z działania 4.1.2 Regionalne Agendy Naukowo-Badawcze (11/Z/21)

Zgodnie z treścią rozdziału X pkt. 2 siwz w związku ze zgłoszonymi przez Wykonawców pytaniami do SIWZ dotyczącymi ww. postępowania:
Zwracamy się z prośbą o wyjaśnienie zapisów SIWZ

1. Dotyczy rozdziału III SIWZ, ustęp 2, podpunkt 2) oraz rozdziału IX SIWZ, ustęp 1 i 2

Zamawiający wymaga zaszyfrowanie oferty oraz przesłanie esemesem hasło.

W przypadku złożenia oferty na platformie baza konkurencyjności oferta jest automatycznie szyfrowana i niedostępna dla Zamawiającego do godziny otwarcia ofert.

Czy przy składaniu oferty na platformie baza konkurencyjności Zamawiający jednak nadal wymaga zaszyfrowania oferty przez Wykonawcę i przesłania esemesem kodu do oferty?

Jeśli tak to prosimy podać czy jest określona godzina na przesłanie kodu.

Zamawiający odpowiada: zgodnie z treścią Rozdziału IX SIWZ, ust. 1 zdanie drugie obowiązek zabezpieczenia oferty hasłem dotyczy ofert składanych na adres mailowy: „(...) zabezpieczona hasłem (dotyczy ofert składanych w postaci elektronicznej na adres mailowy Zamawiającego)”.

2. Dotyczy rozdziału XIV SIWZ, ustęp 2

Czy byłoby możliwe podpisanie umowy w postaci elektronicznej?

Nie mamy możliwości bowiem stawienia się osobiście w siedzibie Zamawiającego celem podpisania umowy. Rocznie bowiem podpisujemy bardzo dużą ilość i gdyby osoby upoważnione miały za każdym razem stawiać się w siedzibie Zamawiających musiałby poświęcić swoją pracę wyłącznie tej czynności.

Zamawiający odpowiada: wyrażamy zgodę.

3. Dotyczy załącznika nr 1 Formularz oferty oraz umowy, § 4, ustęp 1 – zadania 1, 6 i 7.

Uprzejmie prosimy o skrócenie terminu płatności z 45 dni do 30 dni.

Zamawiający odpowiada: wyrażamy zgodę w zakresie wszystkich zadań.

§ 4 ust. 1 otrzymuje brzmienie: „Zapłata za przedmiot umowy nastąpi na podstawie prawidłowo wystawionej faktury poleceniem przelewu na konto Wykonawcy w ciągu 30 dni od daty otrzymania faktury.” Zmodyfikowany Formularz oferty w załączeniu.

4. Dotyczy załącznika nr 3 -wzoru umowy, § 6, ustęp 1, podpunkt 1) zadania 1, 6 i 7 .

Zamawiający zapisał:

„Ustala się następujące kary umowne:

- 1) w wysokości 15,00 zł za każdy dzień zwłoki w wykonaniu przedmiotu umowy, a w przypadku gdy zwłoka przekroczy 5 dni - począwszy od szóstego dnia kara wynosić będzie 20,00 zł za każdy następny dzień zwłoki;”

Prosimy o korektę w/w ustępie tak by brzmiał:

„Ustala się następujące kary umowne:

- 1 w wysokości **0,2% wartości produktu pozostającego w opóźnieniu** za każdy dzień opóźnienia w wykonaniu przedmiotu umowy, a w przypadku gdy opóźnienie przekroczy 7 dni począwszy od ósmego dnia kara wynosić będzie **0,4% wartości produktu pozostającego w opóźnieniu** za każdy następny dzień zwłoki;”

Kara na poziomie 15 zł za dzień zwłoki wynosi w odniesieniu do ceny katalogowej najtańszego produktu aż 12,94% co daje kary na poziomie 4 723% w skali roku!

Powyższy zapis skutkuje:

1. naruszeniem art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych tj. zasady która zakazuje prowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w sposób, który utrudnia uczciwą konkurencję
2. naruszenie art. 36 ust. 1 pkt 16 ustawy poprzez wadliwe sporządzenie specyfikacji istotnych warunków zamówienia w części dotyczącej istotnych dla stron postanowień, które zostaną wprowadzone do treści zawieranej umowy w sprawie zamówienia publicznego
3. naruszenie art. 5, 58 § 1 i 2 oraz 3531 k.c. w związku z art. 14 i art. 139 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, tj. bezprawne wprowadzenie do umowy, zapisów naruszających w rażący sposób interes prawny i majątkowy wykonawcy, niezgodnych z przepisami ogólnymi k.c., a w konsekwencji z ustawą Prawo zamówień publicznych.

Zamawiający wprowadza zapisy abuzywne i stawiające strony w jawnej nierówności (jawna dyskryminacja wykonawcy) w przypadku zapisów o karach umownych o jakich mowa w § 6, ustęp 1 projektu umowy.

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.

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. Przecież 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 §6 ust. 1 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.

Zamawiający odpowiada: ze względu na bardzo długi termin dostawy przedmiotu umowy § 6 ust. 1 pkt 1) otrzymuje brzmienie:

„w wysokości 10,00 zł za każdy dzień zwłoki w wykonaniu przedmiotu umowy, a w przypadku gdy zwłoka przekroczy 5 dni - począwszy od szóstego dnia kara wynosić będzie 15,00 zł za każdy następny dzień zwłoki;”.

Nowy termin składania ofert:

21.05.2021 r. godz. 13.00

Nowy termin otwarcia ofert:

21.05.2021 r. godz. 14.15

Z poważaniem

W załączeniu:

1. Zmodyfikowany Załącznik nr 1 do siwz.

PREZES ZARZĄDU

Adam Konka



Załącznik nr 1

(pieczęć Wykonawcy)

data

FORMULARZ OFERTY

W odpowiedzi na ogłoszenie o postępowaniu o udzielenia zamówienia na „Dostawę produktów do wykonywania badań” (11/Z/21) w ramach projektu „Wprowadzenie do praktyki chirurgicznej nowych technologii do rekonstrukcji i regeneracji uszkodzonych tkanek w obszarze twarzoczaszki” o akronimie BIO-ONKO-REG dofinansowanego ze środków Unii Europejskiej w ramach Programu Operacyjnego Inteligentny Rozwój na lata 2014-2020 z działania 4.1.2 Regionalne Agencji Naukowo-Badawcze

oferujemy wykonanie przedmiotu zamówienia w zakresie objętym Specyfikacją Istotnych Warunków Zamówienia za cenę:

Zadanie nr 1

cena brutto złotych, stawka VAT

Słownie cena brutto:.....

Zadanie nr 2

cena brutto złotych, stawka VAT

Słownie cena brutto:.....

Zadanie nr 3

cena brutto złotych, stawka VAT

Słownie cena brutto:.....

Zadanie nr 4

cena brutto złotych, stawka VAT

Słownie cena brutto:.....

Zadanie nr 5

cena brutto złotych, stawka VAT

Słownie cena brutto:.....

Zadanie nr 6

cena brutto złotych, stawka VAT

Słownie cena brutto:.....

Zadanie nr 7

cena brutto złotych, stawka VAT

Słownie cena brutto:.....

Termin płatności – do 30 dni licząc od dnia otrzymania faktury przez Zamawiającego.

1. Oświadczamy, że spełniamy wszystkie wymagania zawarte w Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia i przyjmujemy je bez zastrzeżeń oraz, że otrzymaliśmy wszystkie konieczne informacje potrzebne do przygotowania oferty.
2. Oświadczamy, że wszystkie złożone przez nas dokumenty są zgodne z aktualnym stanem prawnym i faktycznym.
3. Oświadczamy, że uważamy się za związanych niniejszą ofertą na czas wskazany w specyfikacji istotnych warunków zamówienia.
4. Oświadczamy, że zawarty w specyfikacji istotnych warunków zamówienia projekt umowy został przez nas zaakceptowany i w przypadku wyboru naszej oferty – deklarujemy gotowość podpisania umowy na warunkach określonych w projekcie umowy stanowiących załącznik nr 3 do SIWZ w miejscu i terminie wyznaczonym przez zamawiającego.
5. Oświadczam, że dysponuję dokumentami dopuszczającymi oferowany przedmiot zamówienia do obrotu na terenie kraju (jeżeli dotyczy) i zobowiązuję się do ich dostarczenia na każde wezwanie Zamawiającego, w terminie przez niego wskazanym.
6. Podwykonawcom zlecę nw. zadania:

.....

.....





Śląski Park Technologii Medycznych

Kardio-Med Silesia Sp. z o.o.

ul. Marii Curie-Skłodowskiej 10c, 41-800 Zabrze

tel.: (32) / 705 03 05 • fax.: (32) / 705 03 00



7. Oświadczam, że ponoszę pełną odpowiedzialność za działania podwykonawców.
8. Nasz adres e-mail do odbierania korespondencji:
9. Termin realizacji zamówienia:
Zadanie nr 1: do 30.06.2022 r.
Zadanie nr 2: do 30.06.2022 r.
Zadanie nr 3: do 30.06.2022 r.
Zadanie nr 4: do 30.06.2022 r.
Zadanie nr 5: do 30.06.2022 r.
Zadanie nr 6: do 30.06.2022 r.
Zadanie nr 7: do 30.06.2022 r.

Załącznikami do niniejszej oferty są:

1.
2.
3.
4.

.....
*(podpis upoważnionego
przedstawiciela)*