

Zabrze, dnia 29.12.2022 r.

L.Dz. 3126/MP/22

Uczestnicy postępowania

Dot.: postępowania na „Dostawę produktów do wykonywania badań oraz rękawic ochronnych” w ramach Projektu pn. „Spersonalizowana, liposomowa terapia ostrych białaczek szpikowych (OBS/AML) oparta na małych, inhibitorowych RNA.

Projekt dofinansowany ze środków Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Śląskiego na lata 2014-2020 z działania 1.2. Badania, rozwój i innowacje w przedsiębiorstwach (**44/Z/22**)

Zgodnie z treścią rozdziału X pkt. 2 siwz w związku ze zgłoszonymi przez Wykonawców pytaniami do SIWZ dotyczącymi ww. postępowania:

1. Zwracam się z prośbą o możliwość zaproponowania przez Wykonawcę produktów z okresem przydatności do zużycia nie krótszym niż 75% całego terminu ważności ustalonego przez Producenta danego produktu licząc od daty dostawy. Dla Zamawiającego w przypadku niektórych produktów, może to oznaczać dłuższy termin ważności niż obecnie wymagany, dla Wykonawcy jest to kluczowy aspekt planowania dostaw.

Zamawiający odpowiada: wyrażamy zgodę, pod warunkiem zaoferowania minimum 6-cio miesięcznego okresu gwarancji.

2. Zwracam się z prośbą o wydłużenie terminu wymiany towaru w ramach reklamacji do 21 dni. Prośbę motywuję tym, iż w przypadku złożenia reklamacji niezbędne jest przeprowadzenie samej analizy słuszności reklamacji. Dodatkowo nasze produkty są produkowane i magazynowane poza granicami kraju, podany tutaj termin nie jest wystarczający i naraża Wykonawcę na poniesienie kar umownych tytułem nieterminowej realizacji.

Zamawiający odpowiada: wyrażamy zgodę. § 8 ust. 2 Istotnych postanowień umowy stanowiących Załącznik nr 3 do siwz otrzymuje brzmienie: „W razie odebrania asortymentu stanowiącego Przedmiot Umowy i stwierdzenia w odebranym asortymencie nadającej się do usunięcia wady albo stwierdzenia takiej wady Zamawiający może żądać usunięcia wady lub usterki, wyznaczając Wykonawcy odpowiedni termin, nie krótszy niż 21 dni.”.

3. Dotyczy umowy § 5, 1, 1 i 2: Zwracam się z prośbą o naliczanie kar umownych od wartości zamówienia/wartości niedostarczonego asortymentu, którego kary dotyczą. Zaproponowany przez Zamawiającego sposób naliczania kar jest rażąco nieproporcjonalny do możliwych ubytków po stornie Zamawiającego oraz faworyzuje Wykonawców z sektora dużych firm. Art. 16 jednoznacznie wskazuje na, iż

postępowanie powinno być przeprowadzone w sposób proporcjonalny. Wprawdzie nie istnieją przepisy regulujące wysokości kar umownych, jednak przy ustaleniu wysokości kar Zamawiający powinien opierać się na zasadzie równości i ekwiwalentności stron, a tym samym wymagać od Wykonawcy płacenia kar w takiej samej lub nieznacznie wyższej wysokości, w jakiej sam Zamawiający może ewentualnie płacić za zwłokę w płaceniu za towar.

Zamawiający nie powinien wykorzystywać swojej dominującej pozycji ustalając wysokość kar umownych. Kary umowne powinny mieć charakter dyscyplinujący w stosunku do Wykonawcy, a nie prowadzić do wzbogacenia się Zamawiającego, a taką funkcję zaczynają pełnić w momencie, gdy okazuje się, iż wartość kary umownej może przekroczyć wartość zapłaty należną Wykonawcy za dostarczony towar. W tym miejscu należy przywołać treść art. 484 § 2 Kodeksu cywilnego, który stanowi, iż w przypadku, gdy zobowiązanie zostało wykonane w znacznej części dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej, to samo dotyczy przypadku, gdy kara jest rażąco wygórowana.

Dlatego też w przypadku braku zgody Zamawiającego na zmniejszenie kar umownych w momencie, gdy będą one naliczane, Wykonawca będzie zmuszony podjąć odpowiednie kroki prawne celem miarkowania tych kar, a co za tym idzie ochrony swoich interesów.

Tym samym nie jest zgodny z zasadami Ustawy PZP.

Zamawiający odpowiada: nie wyrażamy zgody. Wysokość kary musi być znana z góry.

- Dotyczy § 5, 1, 3 i 4 – zwracam się z prośbą o dodanie do obu punktów „ lub z winy Zamawiającego“ – każda umowa powinna zachować równość stron, w tej sytuacji Wykonawca powinien mieć takie same możliwości wynikające z umowy, jak Zamawiający. Wskazany zapis jest istotny dla należytej realizacji zamówienia publicznego oraz współpracy pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą. W stosunkach cywilnoprawnych bardzo ważna jest równowaga pomiędzy obiema stronami umowy oraz wzajemne kształtowanie jej postanowień w granicach zasady swobody umów (art. 3531 KC), pozwalające na uznanie wykonawcy za partnera, szanujące jego podstawowe prawa i pozwalające na zrównoważone i partnerskie relacje między zamawiającym i wykonawcą.

Zamawiający odpowiada: nie wyrażamy zgody.

Jednocześnie z treścią Rozdziału X pkt 3 siwz Zamawiający informuje, że przedłuża termin składania ofert.

Nowy termin składania ofert:

10.01.2023 r. godz. 10.00

Nowy termin otwarcia ofert:

10.01.2023 r. godz. 10.15

Z poważaniem