

Świebodzin, 29.05.2020 r.

Znak sprawy ZP.PN.7.2020

**WYJAŚNIENIE ZAPISÓW
SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW
ZAMÓWIENIA**

Dotyczy przetargu nieograniczonego: Cykliczne dostawy implantów i materiałów medycznych stosowanych w procedurach ortopedycznych dla LCO Sp. z o.o. w Świebodzinie.

Pytanie 1

Czy Zamawiający potwierdzi, że w zakresie pakietów nr 10 i 11 obowiązywać będzie zapis dot. warunków dostaw z lit. b) §1 ust. 5?

Odpowiedź 1

W zakresie zadania 10 obowiązywać będzie zapis dotyczący warunków dostaw §1 ust. 5 lit. c), a w przypadku zadania 11 §1 ust. 5 lit. b)

Pytanie 2

Czy Zamawiający w §1 ust. 5 lit c) po sformułowaniu: oraz niezbędnych napędów doda zapis: „jeżeli wynika to z opisu przedmiotu zamówienia dla danego zadania”?

Odpowiedź 2

Zamawiający dodaje zapis §1 ust. 5 lit c) po sformułowaniu: oraz niezbędnych napędów (jeżeli wynika to z opisu przedmiotu zamówienia dla danego zadania)

Pytanie 3

Czy Zamawiający zgodzi się doprecyzować zapisy §1 ust. 5 lit. c) oraz §4 ust. 2 poprzez dodanie, że szczegółowy skład konsygnacyjny zostanie ustalony między stornami umowy Wykonawcą i Zamawiającym?

Odpowiedź 3

Zamawiający nie zmienia zapisów wzoru umowy w/w zakresie.

Pytanie 4

Czy Zamawiający zmieni termin określony w §1 ust. 5 lit e) z „do 5 dnia każdego miesiąca” na „do 5 dnia po zakończeniu każdego półrocza”?

Odpowiedź 4

Zamawiający nie zmienia zapisów wzoru umowy w/w zakresie.

Pytanie 5

Czy Zamawiający doda zapis w §3 ust. 2, że odstąpienie od umowy przez Zamawiającego będzie poprzedzone wezwaniem Wykonawcy do realizowania umowy zgodnie z zawartymi w umowie postanowieniami?

Obecny zapis umowy może powodować uprzywilejowanie jednej ze stron umowy co może być niezgodne z zasadami społeczno – gospodarczym określonymi w kodeksie cywilnym. W związku z powyższym koniecznym jest zmiana zapisu.

Odpowiedź 5

Zamawiający nie zmienia zapisów wzoru umowy w/w zakresie.

Pytanie 6

Czy Zamawiający dookreśli w §3 ust. 2 lit a i e, iż dwukrotna zwłoka w dostawie uprawniająca do odstąpienia od umowy musi wystąpić w 2 kolejnych po sobie dostawach?

Odpowiedź 6

Zamawiający nie zmienia zapisów wzoru umowy w/w zakresie.

Pytanie 7

Czy Zamawiający zmieni termin określony w:

- a. §3 ust. 2 lit a z „24 godziny” na „5 dni roboczych”
- b. §10 ust. 3 z „48 godzin” na „3 dni robocze”?

Z uwagi na odległość pomiędzy siedzibą Wykonawcy a Zamawiającego termin dostawy wyznaczony w godzinach jest dla Wykonawcy niekorzystny, ponieważ w sytuacji gdy zgłoszenie wpłynie w piątek pod koniec dnia pracy Wykonawca nie będzie w stanie zrealizować zgłoszenia na czas.

Odpowiedź 7

Zamawiający nie zmienia zapisów wzoru umowy w/w zakresie.

Pytanie 8

Czy Zamawiający zmieni wysokość kar umownych określonych w §7 Ust. 1:

- a. Lit a z 5% na 1%
- b. Lit b z 50% na 10%
- c. Lit c- f – usunięcie z uwagi zdublowanie kar jw., możliwości naruszenia przepisów dot. bezpodstawnego wzbogacenia, nieproporcjonalności kar
- d. Lit g zmiana z 100 zł na 0,5% wartości niedostarczonego / reklamowanego towaru
- e. Usunięcie §7 ust. 2 z uwagi na możliwość naruszenia ustawy o podatku od towarów i usług?

Przedstawione we wzorze umowy kary umowne nakładają na Wykonawcę obowiązek zapłaty zbyt wygórowanej kary umownej.

Mając na uwadze przepis zawarty w projekcie umowy w sprawie zamówienia publicznego stanowiącym Załącznik do SIWZ zwracamy się o zmianę wysokości zastrzeżonych kar umownych.

Podkreślić należy, że w doktrynie prawa zamówień publicznych oraz w aktualnym orzecznictwie KIO ustanawianie przez Zamawiającego w umowie rażąco wysokich kar umownych, bezwzględnie należy uznać, za naruszenie zasad zachowania uczciwej konkurencji wyrażonej w przepisie art. 7 ustawy z dnia

29 stycznia 2004 r. prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2010r., nr 113 poz. 759 z późn. zm.), które może być uzasadnioną podstawą do żądania unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie art. 93 ust. 1 pkt.7 ustawy prawo zamówień publicznych z uwagi, iż postępowanie



Lubuskie Centrum Ortopedii
im. dr. Lecha Wierusza Sp. z o.o.

LUBUSKIE CENTRUM ORTOPEDII

im. dr. Lecha Wierusza w Świebodzinie Spółka z o.o.

ul. Zamkowa 1

REGON 000290630

tel.: 68 475 06 01

<http://www.loro.pl>

66-200 Świebodzin

NIP 9271938119

fax: 68 475 06 02,

mail: lco@loro.pl

jest obarczone wadą uniemożliwiającą zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Ustalenie przez Zamawiającego zbyt wygórowanych kar umownych dla wykonawców stanowi zatem naruszenie prawa w zakresie równości stron umowy, co w konsekwencji prowadzi do sprzeczności celu takiej umowy z zasadami współżycia społecznego i skutkować winno bezwzględna nieważność czynności prawnej na podstawie przepisu art. 3531k.c. w zw. z art. 58 § 1 k.c.

Żądanie kar umownych jedynie od wykonawcy oraz jednocześnie umniejszanie odpowiedzialności Zamawiającego nie znajduje żadnego uzasadnienia w charakterze stosunku prawnego łączącego strony

w tej umowie. Takie działanie Zamawiającego jest niedopuszczalne. Zamawiający, korzystając w sposób nieuprawniony ze swojej silniejszej pozycji w ramach postępowania, narzuca treść umowy (w odniesieniu do wysokości kar umownych) w sposób sprzeczny z przeznaczeniem swojego prawa, dlatego takie działanie nie może korzystać z ochrony prawa. Biorąc pod uwagę powyższe zmiana kar umownych jest w pełni uzasadniona.

Odpowiedź 8

Zamawiający zmienia zapisy wzoru umowy §7 Ust. 1 lit b) z 50% na 20%. Pozostałe zapisy pozostają bez zmian.

W związku z powyższym sprostowaniu ulega odpowiedź na pytanie 30 wyjaśnienia z dnia 27.05.2020 r. tj. Zamawiający wyraża zgodę na zmniejszenie wysokości kar umownych w przypadku niedostarczenia towaru zgodnie z zamówieniem złożonym przez Zamawiającego z 50% na 20 %.

Pytanie 9

Czy Zamawiający dookreśli w §11 ust. 3, iż za drogę polubownego rozstrzygnięcia sporu dotyczącego zwłoki w zapłacie za dostarczony towar będzie przesłanie wezwania do zapłaty? Obecny zapis wymaga doprecyzowania w celu prawidłowej realizacji umowy. Jednoznacznie brak jest przesłanek do tego aby występowała potrzeba przeprowadzania oddzielnego postępowania.

Odpowiedź 9

Zamawiający nie zmienia zapisów wzoru umowy w/w zakresie.

Sporządził: Joanna Piotrowska.....

Zatwierdził:
Elżbieta Kozak

Prezes LCO Sp. z o. o