

Do wszystkich wykonawców

Dot.: odpowiedzi na pytania w postępowaniu w trybie do 30 000 euro na dostawę jałowych, jednorazowych, zbiorczo zapakowanych akcesoriów niezbędnych do wykonania zabiegu witrektomii tylnej 23G i fakoemulsyfikacji

Pytanie 1: Zwracam się z prośbą o doprecyzowanie, ew. potwierdzenie nazwy Zamawiającego. We wzorze umowy Zamawiający podaje: „Uniwersyteckie Centrum Okulistyki i Onkologii (...)”.

Odpowiedź: Zamawiającym jest Uniwersyteckie Centrum Kliniczne im. prof. K. Gibińskiego Śląskiego Uniwersytetu Medycznego w Katowicach, 40-514 Katowice, ul. Ceglana 35

Pytanie 2: Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 4 ust. 2 wzoru umowy w brzmieniu: „Wykonawca rozpatrzy reklamację Zamawiającego w terminie 5 dni roboczych od daty zgłoszenia reklamacji, a reklamację co do jakości lub zgodności towaru z umową – w terminie 5 dni roboczych od odesłania Wykonawcy wadliwego towaru przez Zamawiającego. Nieudzielenie odpowiedzi w tym terminie lub brak podania przyczyn nieuznania zasadności reklamacji w tym terminie uważane będzie za uwzględnienie reklamacji.” Uzasadnienie: Zgodnie z art. 5612 § 1 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 roku – Kodeks cywilny, w razie gdy kupujący żąda wymiany rzeczy wadliwej na wolną od wad, obowiązany jest on dostarczyć rzecz sprzedawcy na jego koszt. Konieczność przemieszczenia przedmiotu sprzedaży wynika z samego żądania zastąpienia rzeczy wadliwej rzeczą wolną od wad, a ponadto umożliwić ma sprzedającemu ustosunkowanie się do żądania kupującego, co wymaga uprzedniego zbadania reklamowanego towaru. Wykonawca nie może ustosunkować się do zgłoszonej mu reklamacji co do jakości towaru zanim nie będzie mógł samodzielnie ocenić, czy towar faktycznie dotknięty jest wadą. Termin na wymianę towaru bądź odmowę uznania reklamacji winien zatem rozpoczynać swój bieg dopiero z chwilą udostępnienia reklamowanego towaru wykonawcy.

Odpowiedź: Zamawiający wprowadza proponowaną zmianę.

Pytanie 3: Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 5 ust. 1 wzoru umowy w brzmieniu: „Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne:

- a) w wysokości 0,5% wartości **netto** określonej w § 3 ust. 1 niniejszej umowy za każdy dzień **zwłoki** w realizacji dostawy, **lecz nie więcej niż 10% tej wartości**,
- b) w wysokości 10% kwoty wynagrodzenia **netto** określonego w § 3 ust. 1 niniejszej umowy – w przypadku, gdy dojdzie do rozwiązania umowy ze skutkiem natychmiastowym lub odstąpienia od umowy z przyczyn, za które odpowiada Wykonawca.”

Odpowiedź: Zamawiający wprowadza proponowaną zmianę.

Pytanie 4: Zwracam się z prośbą o dodanie do § 5 wzoru umowy, po ust. 1, nowego ustępu 1a w brzmieniu: „Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną w wysokości 10% kwoty wynagrodzenia **netto** określonego w § 3 ust. 1 niniejszej umowy – w przypadku, gdy dojdzie do rozwiązania umowy ze skutkiem natychmiastowym lub odstąpienia od umowy z przyczyn, za które odpowiada Zamawiający.”

Uzasadnienie: Umowa sprzedaży jest umową wzajemną. Zgodnie z utrwaloną linią orzecniczą, jeśli umowa ma cechy wzajemności, to strony nie mogą kształtować jej w sposób podważający zasadę ekwiwalentności ich świadczeń (zob. wyrok SN z 23 czerwca 2005 r., II CK 739/2004). Jeżeli więc zamawiający domaga się zapłaty od wykonawcy kary umownej za odstąpienie od umowy z winy wykonawcy, to dla zachowania ekwiwalentności świadczeń stron musi zaoferować zapłatę takiej samej kary w przypadku odstąpienia od umowy z przyczyn zależnych od zamawiającego.

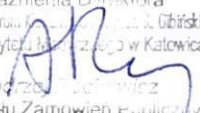
Odpowiedź: Zamawiający wprowadza proponowaną zmianę.

Pytanie 5: Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 5 ust. 3 wzoru umowy w brzmieniu: „W przypadku, gdy wysokość wyrządzonej szkody przewyższa naliczoną karę umowną każda ze stron ma prawo żądać odszkodowania uzupełniającego na zasadach ogólnych.” Uzasadnienie: Zmiana jest konieczna celem zagwarantowania ekwiwalentnej pozycji obu stron umowy.

Odpowiedź: Zamawiający wprowadza proponowaną zmianę.

Pytanie 6: Zwracam się z prośbą o przyjęcie § 6 ust. 2 wzoru umowy w brzmieniu: „Zamawiający może **odstąpić** od umowy w przypadku, gdy Wykonawca: a) jest w **zwłóce** z realizacją dostawy ponad 10 dni kalendarzowych; b) **jest w zwłóce** z realizacją któregokolwiek z obowiązków określonych w § 4 ust. 3 umowy o ponad 10 dni kalendarzowych.” Uzasadnienie: Zgodnie z art. 145a a contrario ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku – Prawo zamówień publicznych, niedopuszczalne jest rozwiązanie umowy przez zamawiającego z innych przyczyn niż wskazane w tym przepisie. Zamawiający może natomiast odstąpić od umowy z powodu nienależytego jej wykonania przez wykonawcę, pod warunkiem jednak, że wykonawca ponosi odpowiedzialność za takie nienależyte wykonanie umowy. Jak wyjaśniono powyżej, same pojęcia „opóźnienia” czy „niedotrzymania terminów” są pojęciami obiektywnymi, niezależnymi od zawinienia wykonawcy. Opóźnienie lub niedotrzymanie terminu może nastąpić również z przyczyn niezależnych od wykonawcy, na przykład z przyczyn, za które odpowiedzialność ponosi zamawiający. Zamawiający nie może odstąpić od umowy i domagać się zapłaty od wykonawcy kary umownej w sytuacji, gdy wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za nienależyte wykonanie umowy.

Odpowiedź: Zamawiający wprowadza proponowaną zmianę.

Z upoważnienia Dyrektora
Uniwersyteckiego Centrum Kształcenia i Rozwoju
Śląskiego Uniwersytetu Technicznego w Katowicach

mgr Andrzej Jędrzejewicz
Kierownik Działu Zamówień Publicznych