Białystok, dn. 2018-07-16

ZP/SZ/18/88

**Dotyczy:** zapytań do SIWZ w przetargu nieograniczonym na dostawę odczynników do posiadanych analizatorów parametrów krytycznych w klinikach USK w Białymstoku (sprawa 17/SZ/2018)

**PYTANIA :**

**Pytanie 1 dotyczy Załącznika nr 5 - wzór umowy**

Par. 1 ust. 4 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie zapisu – „Zmniejszenie nie może przekraczać 20% całkowitej wartości umowy”?

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

**Pytanie 2 dotyczy Załącznika nr 5 - wzór umowy**

Par. 3 ust. 12 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę niniejszego postanowienia tak, aby skorzystanie z zakupu interwencyjnego wykluczało zastosowanie kar umownych?

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

**Pytanie 3 dotyczy Załącznika nr 5 - wzór umowy**

Par. 3 ust. 15 Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby termin ważności przedmiotu umowy wynosił minimum 6 miesięcy od dnia dostawy?

Uzasadnienie:

Zamawiający może składać zamówienia bez ograniczeń i w dowolnej częstotliwości – dlatego proponowany termin ważności wydaje się być wymaganiem zbyt wygórowanym.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

**Pytanie 4 dotyczy Załącznika nr 5 - wzór umowy**

Par. 4 ust. 6 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na to aby termin płatności był liczony od daty wystawienia faktury?

Uzasadnienie:

Utrzymanie zapisu w obecnej postaci  spowoduje, iż niemożliwe będzie dokładne określenie terminu płatności.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

**Pytanie 5 dotyczy Załącznika nr 5 - wzór umowy**

Par. 5 ust. 2 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie niniejszego postanowienia umowy?

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

**Pytanie 6 dotyczy Załącznika nr 5 - wzór umowy**

Par. 6 ust. 5 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie niniejszego postanowienia umowy?

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

**Pytanie 7 dotyczy Załącznika nr 5 - wzór umowy**

Par. 7 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie postanowienia w brzmieniu: „Zamawiający może w każdym czasie odstąpić od żądania zapłaty przez Wykonawcę kary umownej.’’

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

**Pytanie 8 dotyczy Załącznika nr 5 - wzór umowy**

Par. 7 ust. 1 lit. A, lit. B Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację niniejszego postanowienia wzoru umowy w taki sposób, aby wysokość kary umownej naliczana była od wartości niezrealizowanej w terminie dostawy częściowej, a nie od wynagrodzenia za cały przedmiot umowy?

Uzasadnienie:

Zastrzeżona, we wzorze umowy kara umowna jest rażąco wygórowaną w rozumieniu art. 484 § 2 kodeksu cywilnego. Podstawową funkcją kary umownej jest kompensacja szkody poniesionej przez Zamawiającego. Powinna ona bowiem służyć ułatwieniu dochodzenia odszkodowania, a nie prowadzić do sytuacji, w której Zamawiający wzbogaca się na niewykonaniu zobowiązania przez Wykonawcę (por. wyr. SA w Katowicach 17.12.2008 r., V ACA 483/08, OSA w Katowicach 2009, Nr 1, poz. 5). W związku z tym, w przypadku utrzymania obecnego brzmienia postanowienia umowy (niewspółmierność z ewentualną szkodą Zamawiającego) ewentualnie naliczona kara umowna zostanie uznana za rażąco wygórowaną, a w konsekwencji tego możliwe będzie jej miarkowanie, co naraża instytucję zamawiającą na nieuzyskanie zakładanego odszkodowania oraz dodatkowe koszty postępowania sądowego. Mając na względzie z jednej strony ochronę słusznego interesu Zamawiającego, a z drugiej zasadę równości stron prawa kontraktów oraz regulację art. 484 § 2 kodeksu cywilnego proponujemy, aby podstawą naliczenia kary umownej była wartość niedostarczonej w terminie dostawy.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

**Pytanie 9 dotyczy Załącznika nr 5 - wzór umowy**

Par. 7 ust. 1 lit. A, B Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę słowa  „opóźnienia” na  „zwłoki”?

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

**Pytanie 10 dotyczy Załącznika nr 5 - wzór umowy**

Par. 7 ust. 1 lit. F Czy Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie niniejszego postanowienia umowy?

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

**Pytanie 11 dotyczy Załącznika nr 5 - wzór umowy**

Par. 7 ust. 1 lit. G, H Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację niniejszego postanowienia wzoru umowy w taki sposób, aby wysokość kary umownej naliczana była od wartości wynagrodzenia brutto dot. niezrealizowanej części umowy.?

Uzasadnienie:

Jeśli dostawa towaru będzie w znaczącej mierze realizowana w sposób prawidłowy, a dla przykładu odstąpienie do umowy będzie dotyczyć niewielkiej partii towaru, to zastrzeżenie kary umownej naliczanej od ogólnej wartości całej umowy na dostawę będzie miała charakter rażąco zawyżony. W takiej sytuacji budzi wątpliwości dysproporcja między poniesioną szkodą a wysokością kary umownej.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

**Pytanie 12 dotyczy Załącznika nr 5 - wzór umowy**

Par. 7 ust. 1 lit. G, H Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wyrażenia " z powodu okoliczności  leżących po stronie Wykonawcy" na "z powodu okoliczności zawinionych przez Wykonawcę"?

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.

**Pytanie 13 dotyczy Załącznika nr 5 - wzór umowy**

Par. 8 ust. 5 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zastąpienie niniejszego postanowienia umowy postanowieniem o następującym brzmieniu:

W przypadku zmiany stawki podatku od towarów i usług (VAT) w trakcie obowiązywania Umowy, Strony postanawiają, że do cen netto przedmiotów objętych umową doliczany będzie podatek od towarów i usług według nowej stawki od momentu wejścia w życie nowej stawki podatku VAT.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy.