



 **UNIWERSYTET KAZIMIERZA WIELKIEGO**

**W BYDGOSZCZY**

ul. Chodkiewicza 30, 85 – 064 Bydgoszcz, tel. 052 341 91 00 fax. 052 360 82 06

 NIP 5542647568 REGON 340057695

[www.ukw.edu.pl](http://www.ukw.edu.pl)

Bydgoszcz 08.11.2019 r.

**UKW/DZP-282-ZO-B-28/2019**

**Odpowiedź na pytania Wykonawcy**

*Dotyczy: Zapytania ofertowego pn. „Dostawa odczynników i materiałów zużywalnych do badań”.*

Uniwersytet Kazimierza Wielkiego w Bydgoszczy uprzejmie informuje, że
w postępowaniu pn. „*Dostawa odczynników i materiałów zużywalnych do badań”*
wpłynęły pytania o następującej treści:

**Pytania do części 1.**

1. **Dotyczy wzoru umowy, §1, ustęp 3.**

Zamawiający zapisał :

 **„**Wykonawca zobowiązuje się wydać wraz z towarem dokumenty wymienione w ofercie Wykonawcy lub opisie przedmiotu zamówienia oraz wszystkie dokumenty, które otrzymał od producenta, w szczególności dokument gwarancyjny lub instrukcję obsługi w języku polskim.”

Uprzejmie prosimy o wykreślenie obowiązku dostarczenia dokumentów gwarancyjnych czy też instrukcji obsługi w języku polskim w odniesieniu do produktów z w/w części.

Przedmiotem postępowania wyspecyfikowanym w części 1 są odczynniki laboratoryjne.

Odczynniki laboratoryjne nie posiadają dokumentów gwarancyjnych.

Producent deklaruje termin ważności na opakowaniu produktu.

Producent zapewnia instrukcje obsługi na swojej stronie internetowej.

Nie dostarcza instrukcji wraz z dostawą.

Nie jesteśmy w stanie spełnić tego warunku Zamawiającego.

**Odp. Zamawiający wyraża zgodę na proponowaną zmianę.**

1. **Dotyczy wzoru umowy, §2, ustęp 6 oraz §6.**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu wymiany w ramach reklamacji

z 7 dni do 21 dni?

Prośbę swoją motywujemy tym, iż w przypadku złożenia reklamacji niezbędne jest przeprowadzenie samej analizy słuszności reklamacji. Biorąc pod uwagę ten aspekt jak również i fakt iż nasze produkty magazynowane są poza granicami kraju, podany tutaj termin jest niewystarczającym i naraża Wykonawcę na ponoszenie kar umownych tytułem nieterminowej realizacji.

Poza tym produkty wymienione w części 1 są przygotowywane wg projektu amawiającego dopiero w momencie złożenia zamówienia. Producent przewiduje 28 dni na samo przygotowanie produktu.

Zamawiający w treści postępowania podaje terminy dostaw produktów wymienionych

w części 1 od 21 dni do 28 dni.

**Odp. Zamawiający wyraża zgodę na proponowaną zmianę.**

1. **Dotyczy wzoru umowy, § 8, ustęp 1, podpunkt 1) i 2).**

Uprzejmie prosimy o zmniejszenie kar umownych z **1%** do **0,2%** dla obu podpunktów.

Prośbę swoją motywujemy tym, iż zgodnie z kodeksem cywilnym umowy powinna cechować równość stron stosunku cywilnego. Korekta o którą prosimy, w znaczym stopniu przybliży wymagany prawem charakter umowy. W treści kodeksu cywilnego

nie znajdziemy takich postanowień, które by wskazywały na preferowanie Zamawiającego zawierającego akurat umowę w sprawie zamówienia publicznego. Zasada równości stron zatem nie doznaje żadnych ograniczeń w postępowaniu o zamówienie publiczne.

Także żaden zapis ustawy Prawo Zamówień Publicznych nie uprawnia Zamawiającego

do czynienia wyłomu w przestrzeganiu zasady równości stron i prymatu zasad zawartych

w kodeksie cywilnym, przy zawieraniu umów w sprawie zamówienia publicznego.

Wręcz przeciwnie, art. 14 i 139 ust. 1 ustawy Pzp odsyłają do stosowania Kodeksu Cywilnego, jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej przesądzając o czysto cywilistycznym stosunku jaki powstaje pmiędzy Zamawiającym a Wykonawcą.

Zamawiający wprowadza zapisy abuzywne i stawiające strony w jawnej nierówności (jawna dyskryminacja wykonawcy) w przypadku zapisów o karach umownych o jakich mowa w § 8, ustęp 1 projektu umowy.

Wartość kary umownej w wysokości 1 % wynagrodzenia netto (za jakiekolwiek naruszenie obowiązku) jest absolutnie w najwyższym stopniu wygórowana i niespotykana w obrocie prawnym.

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.

Analiza przepisów k.c. wskazuje, że podstawową wadą takowej umowy będzie: 1/niezachowanie w niej równości stron, 2/naruszenie wysłowionych przepisów k.c., a w konsekwencji przywołanych przepisów ustawy Prawo zamówień publicznych, 3/dokonanie przez zamawiającego błędnej interpretacji przepisów k.c., tj. zasady swobody umów określonej w art. 3531 k.c.

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.

**Odp. Zamawiający wyraża zgodę na proponowaną zmianę.**

**Z-ca Kanclerza UKW**

**mgr Mariola Majorkowska**