

Znak sprawy: ZP/27/2022

WSZYSCY ZAINTERESOWANI WYKONAWCY

ODPOWIEDZI NA PYTANIA

Zestaw 1

dotyczy postępowania pn.:

**Dostawa odczynników i przeciwiał do Centrum Badania i Wdrażania Strategii Wspierających
Zdrowe Starzenie – 60 części**

Zamawiający informuje, iż do postępowania ZP/27/2022 wpłynęło następujące pytanie Wykonawcy:

Pytanie nr 1

Dotyczy projektu umowy, § 2, ustęp 6

Zamawiający zapisał:

„W przypadku stwierdzenia przez Zamawiającego w trakcie przyjęcia przedmiotu umowy, że dostarczony przedmiot umowy nie posiada właściwości określonych w ust. 3-5, niezgodności dostarczonego przedmiotu umowy z opisem zawartym w opisie przedmiotu zamówienia lub innych wad, Zamawiający zgłosi to Wykonawcy, który niezwłocznie w nieprzekraczalnym terminie **3 dni roboczych jednak nie później niż do dn. 22.12.2022 r.** uzupełni braki ilościowe w przedmiocie umowy lub wymieni przedmiot umowy na nieposiadający wad.”

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na korektę w/w warunku tak by brzmiał:

„W przypadku stwierdzenia przez Zamawiającego w trakcie przyjęcia przedmiotu umowy, że dostarczony przedmiot umowy nie posiada właściwości określonych w ust. 3-5, niezgodności dostarczonego przedmiotu umowy z opisem zawartym w opisie przedmiotu zamówienia lub innych wad, Zamawiający zgłosi to Wykonawcy, który niezwłocznie w nieprzekraczalnym terminie **18 dni roboczych jednak nie później niż do dn. 22.12.2022 r.** uzupełni braki ilościowe w przedmiocie umowy lub wymieni przedmiot umowy na nieposiadający wad.”

Prośbę naszą motywujemy tym, iż odczynniki wymienione w w/w częściach produkowane są i magazynowane są poza granicami kraju. Ich producent gwarantuje czas samej dostawy do 21 dni kalendarzowych.

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na wprowadzenie powyżej zaproponowanej zmiany.

Pytanie nr 2

Dotyczy projektu umowy, § 4, ustęp 9

Zamawiający zapisał:

„W przypadku zwłoki Wykonawcy w spełnianiu świadczenia będącego przedmiotem umowy ponad 3 dni od terminu/terminów wskazanego/wskazanych w §5*, Zamawiającemu przysługuje prawo zlecenia realizacji przedmiotu umowy innemu podmiotowi na koszt Wykonawcy („wykonanie zastępcze”).”

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na korektę w/w warunku tak by brzmiał:

„W przypadku zwłoki Wykonawcy w spełnianiu świadczenia będącego przedmiotem umowy ponad 3 dni od terminu/terminów wskazanego/wskazanych w §5*, Zamawiającemu przysługuje prawo zlecenia realizacji przedmiotu umowy innemu podmiotowi, a różnicą w cenie obciąży Wykonawcę („wykonanie zastępcze”).”

Obecny zapis powoduje, iż Zamawiający dostałby finalnie zamawiany produkt bezpłatnie.

Rodzi to wątpliwości natury prawno-skarbowej.

Odpowiedź:

Zgodnie z zapisem §6 ust. 5 projektu umowy, w sprawach nieuregulowanych umową stosuje się przepisy prawa powszechnie obowiązującego, w szczególności ustawy Prawo zamówień publicznych i Kodeksu cywilnego. Zatem w niniejszym postępowaniu Zamawiającego powołał się na art. 8 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2021 r. poz. 1129 ze zm.), zgodnie z którym, o ile przepisy p.z.p. nie stanowią inaczej, to do czynności podejmowanych przez zamawiającego, wykonawców oraz uczestników konkursu w postępowaniu o udzielenie zamówienia i konkursie oraz do umów w sprawach zamówień publicznych stosuje się przepisy k.c.

Instytucja wykonawstwa zastępczego została przewidziana i opisana zgodnie z art. 480 § 1 ustawy z 23.04.1964 r. – Kodeks cywilny (Dz.U. z 2020 r. poz. 1740 ze zm.), a w oparciu o zasadę swobody zawierania umów, która wynika z z art. 353¹ k.c, czyli z pominięciem zgody sądu na przewidywanie zastosowania instytucji wykonania zastępczego.

Zgodnie z przywołanym art. 480 § 1 k.c. i zgodnie z treścią projektu umowy, w razie zwłoki Wykonawcy w wykonaniu zobowiązania czynienia, Zamawiający może, zachowując roszczenie o naprawienie szkody, żądać upoważnienia przez sąd do wykonania czynności na koszt Wykonawcy.

Zapis nie mówi więc o poniesieniu przez Wykonawcę części kosztów związanych z koniecznością zlecenia przez Zamawiającego wykonania zastępczego, a o poniesieniu kosztów w całości.

Wobec powyższego Zamawiający nie wyraża zgody na dokonanie zaproponowanej modyfikacji zapisu §6 ust. 5 projektu umowy.

Zamawiający