

postępowanie nr A120-211-132/15/MP

L.dz. A120-¹⁴³⁵...../15/MP

2015-09-29

Gdańsk, dnia roku

**DO UCZESTNIKÓW POSTĘPOWANIA
ODPOWIEDZI NA PYTANIA, MODYFIKACJA SIWZ**

Dotyczy: przetargu nieograniczonego nr A120-211-132/15/MP ogłoszonego w DUUE w dniu 03.09.2015 roku pod numerem 2015/S 170-309490 na sukcesywną dostawę odczynników i związków chemicznych do kontynuacji badań naukowych dla jednostek organizacyjnych Uniwersytetu Gdańskiego.

Zamawiający na podstawie art. 38 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2013r. poz. 907 ze zm), udziela odpowiedzi na pytania zadane do postępowania.

Pytanie 1:

- 1) W związku z ukazaniem postępowaniem przetargowym (A120-211-132/15/MP) zwracam się z uprzejmą prośbą o wyłączenie następujących pozycji z formularza cenowego i stworzenie oddzielnej części /zadania zawierającej(ego) wskazane pozycje. Nasza firma zajmuje się dystrybucją i sprzedażą produktów firmy New England BioLabs. Posiadamy wyłączne przedstawicielstwo w sprzedaży tychże enzymów na terenie całej Polski. Nie ukrywam, iż przy ponad 460 pozycjach ciężko nam będzie złożyć ofertę, a przy tym z góry będziemy skazani na przegraną. Bardzo zależy nam na udziale w tym postępowaniu.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

- 2) Ponadto czy istnieje możliwość zmiany jednostek miary w pozycji 182 i 185, gdyż posiadamy inne jednostki? W naszej ofercie produkt pozycja 182 (numer katalogowy M0202 T) zawiera 20000 units. (jest to najmniejsza wielkość), a produkt z pozycji 185 (numer katalogowy- R0569 L) zawiera 1250 units (przy nazwie produktu użyto poprawnej wielkości).

Na żółto zaznaczyłam produkty zawierające błędne jednostki.

182.	T4DNA ligase stężona 1000 U	M0202 T	New England BioLabs	1	1000U
183.	BsaI 1000 U	R0536 S	New England BioLabs	1	1000U
184.	SapI	R0569S	New England BioLabs	1	250U
185.	SapI 1,250 units (10,000 units/ml)	R0569L	New England BioLabs	1	250U
186.	SacI-HF 2,000 units (20,000 units/ml)	R3156S	New England BioLabs	1	2,000U
187.	NcoI-HF 1,000 units (20,000 units/ml)	R3193S	New England BioLabs	1	1,000U

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę. Modyfikacja poniżej.

Pytanie 2:

Dotyczy Pozycji 192-200 oraz 202-332.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wyłączenie z listy formularza cenowo-przedmiotowego produktów firmy Sigma-Aldrich oraz Roche do osobnego formularza?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 3:

Zwracamy się z zapytaniem, czy w trosce o zachowanie uczciwej konkurencji Zamawiający wydzieli z załącznika nr 2 formularza cenowo-przedmiotowego pozycje w zakresie numerów: 69-155 włącznie zawierające odczynniki firmy BioBasic oraz BioShop w jeden osobny pakiet (np. część nr 1a) i umożliwi składanie ofert wyłącznie na ten asortyment, a w razie odmowy umożliwi złożenie oferty na poszczególne pozycje w obrębie tej części. Wydzielenie pozycji do osobnej części pozwoli na startowanie w przetargu większej liczbie Wykonawców, a przez to Zamawiający

postępowanie nr A120-211-132/15/MP

uzyska najbardziej korzystną cenę. Ponadto firma (.....- nazwa własna Wykonawcy) jest wyłącznym dystrybutorem produktów BioShop w Polsce, dlatego też inne firmy mogą mieć trudności ze złożeniem oferty na wskazaną część.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 4:

- 1) Uprzejmie prosimy o wydzielenie pozycji **156-171** oraz **334-360** do osobnego pakietu. Pakiet zawiera produkty wielu producentów, którzy prowadzą sprzedaż przez autoryzowanych przedstawicieli. Złożenie oferty na cały pakiet jest niemożliwe. W związku z powyższym prosimy o rozdzielenie pakietu i utworzenie oddzielnego dla wyżej wymienionych pozycji.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

- 2) Dotyczy wzoru umowy, §3.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na uzupełnienie w/w paragrafu umowy o następujący zapis?

„Zamawiający dopuszcza dostarczanie e-faktur drogą elektroniczną na wskazany przez Zamawiającego adres e-mail.”Przekazywanie faktur drogą e-mailową usprawni proces przekazywania faktur.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

- 3) Dotyczy wzoru umowy, §4, ustęp 8.

Zamawiający zapisał:

„W przypadkach określonych w ust. 7, Wykonawca jest obowiązany do wymiany odczynnika na nowy wolny od wad. Jeżeli termin dostawy wymienionego odczynnika przekroczy termin, o którym mowa w § 2 ust. 2 umowy, Zamawiający naliczy Wykonawcy karę umowną zgodnie z § 7 ust. 1 pkt. 1 umowy.”

Uprzejmie prosimy o korektę w/w zapisu tak by brzmiał:

„W przypadkach określonych w ust. 7, Wykonawca jest obowiązany do wymiany odczynnika na nowy wolny od wad **w przeciągu 15 dni licząc od daty zgłoszenia**. Jeżeli termin dostawy wymienionego odczynnika przekroczy termin, o którym mowa w § 2 ust. 2 umowy, Zamawiający naliczy Wykonawcy karę umowną zgodnie z § 7 ust. 1 pkt. 1 umowy.”

Proszę swoją motywujemy tym, iż termin na wymianę w ramach reklamacji powinien być liczony oddzielnie a nie razem z terminem dostawy. Inaczej Wykonawcy deklarując czas dostawy w swoich ofertach musieliby z góry uwzględnić ewentualny czas niezbędny na wymianę danego produktu. Zamawiający uzależnił między innymi ocenę oferty od oferowanego czasu na dostawę. Przy obecnym sformułowaniu w umowie Wykonawca zostaje pozostawiony w niekorzystnej sytuacji.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Ze względu na charakter wykonywanej działalności dla Zamawiającego bardzo ważnym jest otrzymanie od razu (bez konieczności reklamowania) odczynników odpowiadających zamówieniu. Zapis zawarty w umowie ma na celu uwrażliwienie Wykonawców by dopilnowali dostarczenia Zamawiającemu odczynników zgodnie ze złożonym zamówieniem.

- 4) Dotyczy wzoru umowy, §5, ustęp 5.

Uprzejmie prosimy o wydłużenie terminu wymiany w ramach reklamacji z 10 dni do 15 dni.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

- 5) Dotyczy wzoru umowy, § 7, ustęp 1, podpunkt 1) i 2)

Uprzejmie prosimy o zmniejszenie kar umownych z 5% do 0,2% dla obu podpunktów.

postępowanie nr A120-211-132/15/MP

Powyższy zapis skutkuje:

1. naruszeniem art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych tj. zasady która zakazuje prowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w sposób, który utrudnia uczciwą konkurencję
2. naruszenie art. 36 ust. 1 pkt 16 ustawy poprzez wadliwe sporządzenie specyfikacji istotnych warunków zamówienia w części dotyczącej istotnych dla stron postanowień, które zostaną wprowadzone do treści zawieranej umowy w sprawie zamówienia publicznego
3. naruszenie art. 5, 58 § 1 i 2 oraz 3531 k.c. w związku z art. 14 i art. 139 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, tj. bezprawne wprowadzenie do umowy, zapisów naruszających w rażący sposób interes prawny i majątkowy wykonawcy, niezgodnych z przepisami ogólnymi k.c., a w konsekwencji z ustawą Prawo zamówień publicznych.

Zamawiający wprowadza zapisy abuzywne i stawiające strony w jawnej nierówności (jawna dyskryminacja wykonawcy) w przypadku zapisów o karach umownych o jakich mowa w § 7, ustęp 1 projektu umowy.

Wartość kary umownej 5 % wartości wartości zamawianego towaru brutto (za jakiegokolwiek naruszenie obowiązku) jest absolutnie w najwyższym stopniu wygórowana i nie spotykana w obrocie prawnym. Doświadczenie pokazuje, że zawnioskowana granica 5% odpowiada rzeczywistości prawnej zamówień publicznych tylko w przypadkach gdy Zamawiający odstępuje od umowy z winy wykonawcy.

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.

Zgodnie z kodeksem cywilnym umowy powinna cechować równość stron stosunku cywilnego. Korekta o którą prosimy, w znacznym 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 pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą.

Odpowiedź:

Zamawiający dokonuje modyfikacji załącznika nr 5 do SIWZ, § 7, ustęp 1, podpunkt 1) i 2) – modyfikacja poniżej.

Jednocześnie Zamawiający wyjaśnia, iż nie trafiony jest argument o zapisach abuzywnych, żadna ze stron przyszłej umowy nie jest bowiem konsumentem. Ponadto, ewentualna kara umowna liczona będzie od wartości zamówienia częściowego, o którym mowa w § 2 ust. 2 projektu umowy, a nie od łącznej wartości brutto całego zamówienia. Zatem absolutnie nie jest wygórowana, zważywszy na fakt, iż:

- 1) termin dostawy zamówień częściowych stanowi jedno z kryterium oceny ofert,
- 2) zamówienia dedykowane są do kontynuacji badań naukowych- każde przesunięcie terminu realizacji zamówienia częściowego wstrzymuje cykl badawczy a nawet może przyczynić się do jego zniweczenia.

Pytanie 5:

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zaoferowanie innych wielkości opakowań niż proponowane w formularzu cenowo -przedmiotowym?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 6:

Zwracamy się z prośbą o dokonanie modyfikacji SIWZ w zakresie załącznika nr 2 polegającą na wyodrębnieniu do osobnego pakietu pozycji 334-360 oraz 407-408 oraz 426-444, 448-449 oraz 454 oraz 458 oraz 461. Podane odczynniki pochodzą od jednego dystrybutora. Rynek odczynników poddany jest dużej dywersyfikacji

postępowanie nr A120-211-132/15/MP

wobec czego nie ma jednego uniwersalnego dostawcy, mogącego dostarczyć Zamawiającemu całość odczynników z załącznika 2.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Jednocześnie, działając zgodnie z art. 38 ust. 4, 4a ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2013r. poz. 907 ze zm) Zamawiający modyfikuje treść SIWZ.

Zakres modyfikacji SIWZ:

1. Rozdział IX pkt. 9 SIWZ: zmiana terminu otwarcia ofert - z dnia 15.10.2015r. na dzień**2015-10-22**.....r.
2. Rozdział X pkt. 1 i 7 SIWZ: zmiana terminu składania i otwarcia ofert - z dnia 15.10.2015r. na dzień **2015-10-22**
3. Załącznik nr 5 do SIWZ, § 7, ustęp 1, podpunkt 1) i 2)

Było:

Zamawiający naliczał będzie kary umowne w wysokości:

- 1) 5% wartości brutto kwoty wynikającej z danej faktury- za każdy dzień opóźnienia przekraczający termin realizacji zamówienia wynikający z § 2 ust. 2 umowy,
- 2) 5% wartości brutto kwoty wynikającej z danej faktury- za każdy dzień opóźnienia przekraczający termin wymiany odczynników na skutek uznanej przez Wykonawcę reklamacji, wynikający z § 5 ust. 5 umowy.

Ma być:

Zamawiający naliczał będzie kary umowne w wysokości:

- 1) 5% wartości brutto kwoty wynikającej z zamówienia częściowego - za każdy dzień opóźnienia przekraczający termin realizacji zamówienia wynikający z § 2 ust. 2 umowy,
- 2) 5% wartości brutto kwoty wynikającej z zamówienia częściowego - za każdy dzień opóźnienia przekraczający termin wymiany odczynników na skutek uznanej przez Wykonawcę reklamacji, wynikający z § 5 ust. 5 umowy.

4. Załącznik nr 2 do SIWZ, poz. 182, 185:

Było:

182.	T4DNA ligase stężona 1000 U	M0202 T	New England BioLabs	1	1000U
185.	SapI 1,250 units (10,000 units/ml)	R0569L	New England BioLabs	1	250U

Ma być:

182.	T4DNA ligase stężona 1000 U	M0202 T	New England BioLabs	1	20000U
185.	SapI 1,250 units (10,000 units/ml)	R0569L	New England BioLabs	1	1250U

Załączone do niniejszego pisma dokumenty są obowiązujące dla prawidłowo złożonej oferty.

Wszystkie pozostałe warunki pozostają bez zmian.

Z poważaniem,

REKTOR

 prof. dr hab. Bernard Lammek

Załączniki:

1. **SIWZ** po modyfikacji z dnia**2015-09-29**..... roku. **2015-09-29**
2. **Załącznik nr 2 do SIWZ** po modyfikacji z dnia**2015-09-29**..... roku.
3. **Załącznik nr 5 do SIWZ** po modyfikacji z dnia**2015-09-29**..... roku.