

MINISTERSTWO PRACY I POLITYKI SPOŁECZNEJ

BIURO ADMINISTRACYJNE

ul. Nowogrodzka 1/3/5, 00-513 Warszawa, tel. +48 22 661 14 35, fax +48 22 661 14 36
www.mpips.gov.pl; e-mail: sekretariat.ba@mpips.gov.pl

BA-II.271.5(6)KZ/2013

Warszawa, dnia 11 lutego 2013 r.

L.dz. 1322/13

Uczestnicy postępowania

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na „**Dostawę materiałów eksploatacyjnych do drukarek, kopiarek i telefaksów**” – znak sprawy: 5/BA/PN/2013.

WYJAŚNIENIE TREŚCI SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

Ministerstwo Pracy i Polityki Społecznej z siedzibą w (00-513) Warszawie przy ul. Nowogrodzkiej 1/3/5, jako zamawiający, działając na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759, z późn. zm.), w odpowiedzi na wniosek wykonawcy o wyjaśnienie treści SIWZ, udziela następujących wyjaśnień:

Pytanie:

„Z zapisów umowy, §7 pkt. 2 i pkt. 4 wynika, że : „ W przypadku niedotrzymania co najmniej trzech terminów dostarczenia materiałów, Kupującemu przysługuje prawo odstąpienia od umowy i naliczenia kary umownej, o której mowa w § 6 ust. 1 pkt 3” oraz „ W przypadku gdy wartość wadliwych materiałów przekroczy 5% wartości materiałów dostarczonych w okresie rozliczenia, tj. jednego miesiąca, Kupujący może odstąpić od umowy z przyczyn leżących po stronie Sprzedawcy i naliczyć karę umowną, ...”.

Czy według Zamawiającego nie są to zapisy zbyt rygorystyczne biorąc pod uwagę, iż żaden z Oferentów nie jest w stanie zapewnić Zamawiającego o bezawaryjności swoich produktów, bez względu na to, czy przedmiotem zamówienia będą materiały równoważne czy też materiały oryginalne, tj. pochodzące od producenta sprzętu. Wymóg ten jest całkowicie niezgodny z jakimikolwiek zasadami współżycia społecznego.

Statystycznie wartość 5% jest bezpośrednio uzależniona od ilości dostarczanych produktów w danym okresie i tak na przykład, jeżeli w trakcie jednego miesiąca zamawiający zamówi tylko 10 szt. produktów, wśród których jeden będzie reklamacyjny (czyli w tym przypadku 10%) to bez względu czy produkt jest oryginalny czy równoważny zdarzenie to jest podstawą do naliczenia kar umownych i rozwiązania umowy.

Istnieją przecież czynniki niezależne od dostawcy mające wpływ na złą jakość produktu np. przez uszkodzenie towaru podczas transportu czego wynikiem może być późniejszy zły wydruk produktu. Zgodnie z zapisami SIWZ wykonawcy zobowiązani są udzielić Zamawiającemu 12 miesięcznego okresu gwarancji, Ponadto wykonawca wymieni towar na nowy w terminie 2 dni roboczych, licząc od dnia zgłoszenia reklamacji. Tym samym Zamawiający w przypadku zaistnienia powyższej sytuacji otrzyma produkt nowy. Odstąpienie od umowy w tej sytuacji może stanowić bezpodstawną chęć wzbogacenia się przez Zamawiającego w wyniku naliczenia Wykonawcy kar umownych przewidzianych w § 7 umowy.

Zgodnie z art. 139 ust. 1 ustawy PZP, który stanowi, iż „do umowy w sprawach zamówień publicznych (...) stosuje się przepisy ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. -Kodeks cywilny, jeżeli przepisy ustawy nie stanowią inaczej”. Dlatego też treść każdego projektu umowy przedstawionego w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego należy oceniać pod kątem jej zgodności z przepisami Kodeksu cywilnego. Załączając umowę do SIWZ, Zamawiający „zmusza” niejako oferentów do podpisania umowy, której ewentualna realizacji może wyrządzić szkodę oferentowi, którego oferta zostanie

wybrana. Analiza przepisów Kodeksu cywilnego w sposób niebudzący wątpliwości wskazuje, że podstawową wadą umowy jest:

- a) niezachowanie w niej równości stron,
 - b) naruszenie przepisów Kc,
 - c) dokonanie przez Zamawiającego błędnej interpretacji przepisów Kc, tj. zasady swobody określonej w art. 353,
 - d) wprowadzenia zapisów, które mogą wyrządzić w przyszłości szkodę wykonawcy,
 - e) wprowadzenie nieprecyzyjnych zapisów, które mogą powodować spory interpretacyjne umowy."
- Wnosimy więc o przeanalizowanie zapisów umowy pod kątem realności realizacji zamówienia i wysokości kar. Czy zamawiający dostosuje zapisy umowy do rzeczywistych warunków rynkowych?"

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, iż podtrzymuje zapisy SIWZ w §7 pkt 2 i pkt 4 wzoru umowy (stanowiącego załącznik nr 4 do SIWZ).

Oczekiwanie produktów odpowiedniej jakości nie jest oczekiwaniem wygórowanym. W ocenie Zamawiającego zapisy umowy nie naruszają równości stron, równość stron polega na ustaleniu takich warunków umowy, które zapewnią jej należyte wykonanie przez każdą ze stron, a przyjęte kryteria oceny, tożsame dla każdego potencjalnego wykonawcy, zmierzają do uzyskania towarów umówionej, określonej jakości, co mieści się w obowiązującym stanie prawnym.

Przewodniczący Komisji
Przetargowej
/-/ Zbigniew Skowroński