

Wrocław, 2024-06-27



UNP: OS-24-04648

Znak pisma: OS-DOP-ZP.213.82.2024.4

Odpowiedzi na pytania – zmiana umowy i terminu składania ofert

dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego o wartości nieprzekraczającej równowartości kwoty 130.000 złotych, prowadzonego zgodnie z art. 2 ust. 1 pkt 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, pod nazwą: „Zakup dwóch sztuk switchy”

W związku z pytaniami do postępowania jw.:

- 1. Zamawiający w §7 umowy przewidział obciążenie Wykonawcy karami umownymi za „opóźnienie” w stosunku do terminów określonych w umowie. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zastąpienie wyrażenia „opóźnienie” wyrażeniem „zwłoka”? „Opóźnienie” jest następstwem okoliczności, za które Wykonawca działając z należytą starannością nie ponosi odpowiedzialności, natomiast „zwłoka” to kwalifikowane opóźnienie, wywołane przyczynami leżącymi po stronie Wykonawcy. Wykonawca nie powinien ponosić odpowiedzialności za okoliczności przez niego niezawinione. Częstokroć uchybienie terminu realizacji przedmiotu zamówienia następuje w wyniku działania siły wyższej lub np. zaniechania podjęcia działania przez samego Zamawiającego. Ponadto podkreślić należy, iż kwestia dopuszczalności określenia odpowiedzialności za opóźnienie uregulowana została w art. 433 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych, który to przepis zawiera katalog klauzul abuzywnych, których projektowane postanowienia umowy nie powinny przewidywać. Z ww. przepisu wynika, iż co do zasady Zamawiający nie może przewidzieć odpowiedzialności Wykonawcy za opóźnienie. Wprawdzie przepis ten nie ma charakteru bezwzględnego, gdyż ustawodawca przewidział taką możliwość, jeżeli jest to podyktowane uzasadnionymi okolicznościami lub zakresem zamówienia, jednakże w tym wypadku można powziąć wątpliwość co do zasadności określenia odpowiedzialności Wykonawcy za opóźnienie.*

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę postanowień projektu umowy.

- 2. Zamawiający w §7 umowy wskazał, iż jeżeli szkoda przewyższy wysokość zastrzeżonych kar umownych Zamawiający ma prawo dochodzić odszkodowania na zasadach ogólnych uregulowanych w ustawie z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie zapisu w brzmieniu: „jednakże do wysokości wynagrodzenia umownego brutto”. Wprowadzenie górnego limitu odszkodowania umożliwi Wykonawcom oszacowanie i uwzględnienie w cenie oferty ryzyka kontraktowego.*

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę postanowień projektu umowy.

Wobec powyższego, zgodnie z postanowieniami punktu 5 rozdziału X zapytania ofertowego do postępowania jw., par. 7 projektu umowy otrzymuje następujące brzmienie:

§7

KARY UMOWNE

1. Zamawiającemu przysługuje prawo naliczenia kary umownej w następujących sytuacjach i wysokościach:
 - 1) z tytułu odstąpienia od Umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, wskazanych w § 8 ust. 1 - 20% wynagrodzenia brutto określonego w § 5 ust. 1 Umowy,
 - 2) w przypadku **zwłoki** Wykonawcy w wykonaniu Przedmiotu Umowy w stosunku do terminu, o którym mowa w § 3 - 0,3% wynagrodzenia brutto określonego w § 5 ust. 1 Umowy za każdy rozpoczęty dzień **zwłoki**,
 - 3) w przypadku **zwłoki** Wykonawcy w naprawie w okresie obowiązywania gwarancji, w stosunku do terminu, o którym mowa w § 6 ust. 4 pkt 4 - 0,3% wynagrodzenia brutto określonego w § 5 ust. 1 Umowy za każdy rozpoczęty dzień **zwłoki**;
 - 4) w przypadku nie wywiązania się Wykonawcy z obowiązku nałożonego w § 6 ust. 7 – 3 % wartości wynagrodzenia brutto określonego w § 5 ust. 1 - za każdy rozpoczęty dzień **zwłoki**;
2. Zamawiający ma prawo do naliczania kar umownych niezależnie od skorzystania z prawa do odstąpienia od Umowy z powodu tych samych okoliczności, które były podstawą naliczenia kar i niezależnie od naliczenia kary za odstąpienie.
3. Suma naliczonych kar umownych nie może przekroczyć kwoty 20 % maksymalnego wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 5 ust. 1 Umowy.
4. Wykonawca oświadcza, że wyraża zgodę na potrącenie w rozumieniu art. 498 i 499 Kodeksu cywilnego powstałych należności poprzez naliczenie kary umownej, o której mowa w niniejszym paragrafie. Jednocześnie Wykonawca oświadcza, że niniejsze nie zostało złożone pod wpływem błędu, ani nie jest obarczone jakąkolwiek inną wadą oświadczenia woli, skutkującą jego nieważnością. Zapłata kary umownej nie zwalnia Wykonawcy z obowiązku realizacji zobowiązań umownych.
5. Jeżeli szkoda przewyższy wysokość zastrzeżonych kar umownych Zamawiający ma prawo dochodzić odszkodowania na zasadach ogólnych uregulowanych w ustawie z dnia 23 kwietnia 1964 r. – Kodeks cywilny, **jednakże do wysokości wynagrodzenia brutto określonego w § 5 ust. 1 Umowy.**
6. Zamawiający jest uprawniony do potrącenia ewentualnych kar umownych z kwoty wynagrodzenia Wykonawcy określonej na fakturze lub innych ewentualnych wierzytelności Wykonawcy względem Zamawiającego, na co Wykonawca wyraża zgodę.
7. Zapłata kar umownych nie zwalnia Wykonawcy od obowiązku wykonania Umowy.
8. W przypadku odstąpienia od Umowy, Strony zachowują prawo egzekucji kar umownych.

Jednocześnie Zamawiający zmienia **termin składania ofert na 01.07.2024 r.** Miejsca i godzina pozostają bez zmian.

z up.

p.o. Z-ca Dyrektora

Magdalena Kowal

/-podpisano kwalifikowanym podpisem elektronicznym/