



Poznań, dnia 08.01.2018.

Oznaczenie sprawy: ZP/6389/D/19

Wszyscy Wykonawcy

Dotyczy: przetargu nieograniczonego na dostawę komory fitotronowej, komory klimatycznej z nawilżaczem ultradźwiękowym, komory laminarnej i sonikatora

Do Zamawiającego napłynęły pytania od Wykonawcy, odnośnie treści SIWZ, na które zgodnie z art. 38 ust. 1 ustawy Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. 2018, poz. 1986 t.j.) Zamawiający udziela odpowiedzi:

Pytanie nr 1

Prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający zgodzi się obniżyć wysokość kary umownej wskazanej w § 7 pkt b wzoru umowy do poziomu 0,5% przy czym kara umowna byłaby naliczana nie od wartości całej umowy, jak obecnie a jedynie od wartości niezrealizowanej w terminie części umowy.

Uzasadnienie:

Wykonawca jest świadomy, że Zamawiający jest uprawniony do kształtowania postanowień przyszłej umowy o zamówienie publiczne, jednakże to uprawnienie Zamawiającego nie może być nadużywane i prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia po stronie Zamawiającego poprzez ustalenie rażąco wygórowanych kar umownych (tak Krajowa Izba Odwoławcza w wyroku z dnia 30.11.2017 r., sygn. akt: KIO 2219/17, KIO 2228/17, KIO 2232/17, KIO 2234/17).

Wysokość kary umownej musi być zatem adekwatna do wagi naruszeń i poniesionego przez Zamawiającego uszczerbku.

W świetle powyższej argumentacji uzasadnione jest ponadto, aby kara umowna za opóźnienie w dostawie, o ile opóźnienie dotyczy nie całej dostawy, a jedynie jej poszczególnych elementów, była naliczana od wartości niezrealizowanej części umowy, nie zaś od wartości całej umowy. W przeciwnym razie, zwłaszcza w przypadku, gdy wykonawca zrealizuje na czas znaczącą część zamówienia, kara umowna będzie niewspółmiernie wysoka w stosunku do wartości niezrealizowanej części umowy, a nawet może przewyższać wartość niezrealizowanej części umowy. Taka kara będzie rażąco wygórowana w rozumieniu art. 484 § 2 Kodeksu cywilnego i naruszy zasadę proporcjonalności wyrażoną w art. 7 ust. 1 ustawy Pzp.

Zwracamy także uwagę, że w sytuacji, gdy wykonawcy zdecydują się na wzięcie udziału w postępowaniu, będą oni zmuszeni uwzględnić ryzyko zapłaty tak wygórowanych kar umownych w kalkulacji, co bezpośrednio przełoży się na ceny złożonych ofert.

Odpowiedź nr 1

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu par. 7.1.b), w ten sposób, że nada mu treść: "b) za opóźnienie w wykonaniu przedmiotu umowy - w wysokości 0,5% całkowitej wartości brutto umowy wskazanej w § 2 Umowy, za każdy dzień opóźnienia w jego realizacji licząc od terminu wskazanego w § 3 ust 1 umowy, za wyjątkiem winy Zamawiającego".

Informujemy, że zgodnie z wymogiem art. 38 ust. 2 ustawy, stanowisko Zamawiającego zostało rozesłane do wszystkich wykonawców, którym przekazano SIWZ.

PROREKTOR

prof. dr hab. Zofia Szwejkowska-Kulińska

ul. H. Wieniawskiego 1, Collegium Minus, 61-712 Poznań
NIP 777 00 06 350, REGON 000001293
tel. +48 61 829 4161
zofszwey@amu.edu.pl

