



UNIwersytet
Zielonogórski

ul. Licealna 9
65-417 Zielona Góra
tel. 789-441-500
mail: bzp@uz.zgora.pl
Biuro Zamówień Publicznych

Zielona Góra, dnia 13.06.2022 r.

RA-ZP.2611.31.2022.2.AŁ

INFORMACJA NR 2

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym na podstawie art. 275 pkt. 2 ustawy na Świadczenie usług telekomunikacyjnych; (znak sprawy: RA-ZP-2611.31.2022).

- I. W związku z prośbą Wykonawcy o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia obowiązującej w przedmiotowym postępowaniu, działając w trybie art. 284 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2021 r., poz. 1129, ze zm.), wyjaśniam co następuje:

Pytanie 1

Umowa Część 1 oraz Część 2

Par 7

1. *Prosimy o takie doprecyzowanie zapisów, z których jednoznacznie wynikać będzie, że zapłata kar umownych nastąpi w ciągu 30 dni od dnia wystawienia przez Zamawiającego noty obciążeniowej. Dodatkowo prosimy o takie doprecyzowanie zapisów, z których jednoznacznie wynikać będzie, że Zamawiający naliczy kary umowne jeśli w terminie 30 dni od daty zdarzeń wykonawca nie wykaże, iż nie ponosi winy za wystąpienie zdarzenia na podstawie którego zobowiązany jest do zapłaty kary umownej. Zgodnie z wyrokiem Sądu Najwyższego (sygn. Akt II CR 419/67): „(...) jeżeli wykonanie lub nienależyte wykonanie danego zobowiązania jest następstwem okoliczności, za które strona zobowiązana nie ponosi odpowiedzialności (art. 471 k.c.), kary umownej nie nalicza się.” Stąd naliczenie kar umownych przewidzianych w umowie powinno być poprzedzone przeprowadzeniem stosownego postępowania reklamacyjnego mającego na celu umożliwienie wykonawcy niezwłoczne usunięcie uchybień w wykonaniu umowy oraz ustalenie istnienia przestanków naliczenia kar umownych.*

Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody.

W polskim systemie prawa cywilnego odpowiedzialność Wykonawcy za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy oparta została na zasadzie winy. Zgodnie bowiem z art. 471 Kodeksu cywilnego, dłużnik obowiązany jest do naprawienia szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania, chyba że niewykonanie lub nienależyte wykonanie jest następstwem okoliczności, za które dłużnik odpowiedzialności nie ponosi. Jednym ze sposobów naprawienia szkody powstałej w związku z niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem zobowiązania może być zastrzeżenie w umowie kary umownej – art. 483 § 1 Kodeksu cywilnego. Mając na względzie powyższe kara umowna może być zastrzeżona jedynie za zawinione zachowanie lub zaniechanie Wykonawcy. Nie oznacza to jednak obowiązkowego wprowadzenia do umowy „postępowania reklamacyjnego”. Wykazanie braku winy w

niewykonaniu lub nienależytym wykonaniu zobowiązania może nastąpić na każdym etapie postępowania związanego z naliczeniem kary umownej, a przede wszystkim poprzez ustosunkowanie się do przesłanej noty obciążeniowej. Zamawiający nie widzi także potrzeby wprowadzenia konkretnych terminów związanych z procesem naliczania kar umownych, ponieważ maksymalne terminy związane z naliczeniem i egzekwowaniem ewentualnych kar umownych wynikają z ustawowych terminów przedawnienia.

Pytanie 2

Umowa Część 1 oraz Część 2

Par 7

Wnosimy o ograniczenie odpowiedzialności określonej w par 7 ust. 11 do wysokości rzeczywistych strat ze wskazanym limitem kwotowym z wyłączeniem odpowiedzialności za utracone korzyści. Ich wprowadzenie pozwoli na precyzyjne określenie przez wykonawcę ryzyk i ewentualnych innych kosztów związanych z realizacją umowy, a jednocześnie w dalszym ciągu zapewni Zamawiającemu ochronę jego uzasadnionych interesów.

Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody.

Zamawiający wskazał, że łączna maksymalna wysokość kar umownych nie może przekroczyć 50% wartości całego wynagrodzenia brutto, przy czym wynagrodzenie brutto określone zostało w § 5 ust. 1 Umowy. W konsekwencji, Wykonawca może już na etapie składania oferty precyzyjnie oszacować maksymalne ryzyka i ewentualne inne koszty związanych z realizacją umowy. W interesie Zamawiającego leży należyte wykonanie umowy, a w razie jej nienależytego wykonania uzyskanie odszkodowania za wszystkie następstwa szkodliwego działania Wykonawcy, w tym również za rzeczywiste straty i utracone korzyści, których na obecnym etapie nie sposób limitować kwotowo.

Pytanie 3

Umowa Część 1 oraz Część 2

Par 8 ust. 2 pkt 6 - Zwracamy się do Zamawiającego o stworzenie katalogu zamkniętego przypadków, w których będzie on uprawniony do rozwiązania umowy i naliczenia kary umownej. Nie każdy przypadek bliżej nieokreślonego nierzetelnego wykonania postanowień umowy może stanowić podstawę do skorzystania przez Zamawiającego z uprawnień przewidzianych w omawianym postanowieniu. W obecnym kształcie postanowienie może prowadzić do nadużyć na etapie realizacji umowy. Postanowienia par 8 ust. 2 pkt 6 przewidują sankcje dla wykonawcy nie precyzując przesłanek ich wystąpienia, co może prowadzić do rozbieżności interpretacyjnych na etapie realizacji umowy.

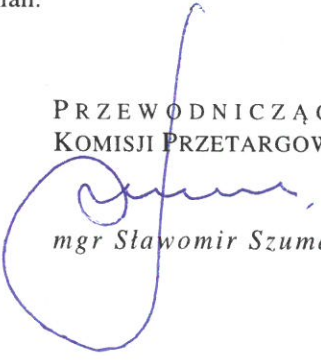
Odpowiedź

Zamawiający nie wyraża zgody.

Określenia „innych zobowiązań wynikających z Umowy” nie można nazwać niedookreślonym – obowiązki wykonawcy wynikają z umowy i jej załączników. Zamawiający wskazał główne, mogące zaistnieć naruszenia, a pozostałe są zawarte w innych punktach dokumentu. Jednocześnie trudno przewidzieć wszystkie okoliczności mogące towarzyszyć naruszeniom postanowień Umowy. Różne okoliczności towarzyszące danemu naruszeniu mogą sprawiać, że w jednym przypadku naruszenie to będzie wypełniało przesłankę §8 ust. 2 pkt. 5), a w drugim nie.

- II. Treść udzielonych wyżej odpowiedzi jest wiążąca dla Wykonawców biorących udział w postępowaniu.
- III. Pozostałe warunki udzielenia zamówienia pozostają bez zmian.

PRZEWODNICZĄCY
KOMISJI PRZETARGOWEJ


mgr Sławomir Szumalo