



L.dz.MZOZ/DZP/0361/17

Żory, dnia 09 luty 2017

WYJAŚNIENIA TREŚCI SPECYFIKACJI (8)

Dotyczy: zapytania ofertowego nr 07/ZO/DZP/2017 o wartości poniżej 30 tys. euro na dostawę odczynników dla laboratorium analitycznego

Dotyczące projektu umowy:

Dotyczy § 2

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do paragrafu sformułowania, iż „**Zamawiający będzie składał zamówienia według bieżących potrzeb, przy czym wartość zamówienia jednostkowego nie powinna być mniejsza niż 150 zł. netto**”?

Prośbę motywujemy to tym, że dla zamówień poniżej 150 zł. koszty transportu na które składają się m.in.: koszty opakowania transportowego, robocizny, koszty wydrukowania listów przewozowych i faktury, koszty dostarczenia towaru przez przewoźnika, są wyższe niż wartość marży uzyskanej ze sprzedaży towaru o takiej wartości.

Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapis bez zmian.

Dotyczy § 6 ust. 1a) oraz ust. 1b)

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wysokości kary umownej do wysokości **0,1 % wartości niezrealizowanej części zamówienia / wartości zareklamowanego towaru** za każdy dzień zwłoki z uwagi na nieadekwatność ich wysokości do danego niespełnienia świadczenia umowy?

Wprawdzie nie istnieją przepisy regulujące wysokości kar umownych, jednak przy ustaleniu wysokości kar Zamawiający powinien opierać się na zasadzie równości i ekwiwalentności stron, a tym samym wymagać od Wykonawcy płacenia kar w takiej samej lub nieznacznie wyższej wysokości, w jakiej sam Zamawiający może ewentualnie płacić za zwłokę w płaceniu za towar.

Zamawiający nie powinien wykorzystywać swojej dominującej pozycji ustalając wysokość kar umownych. Kary umowne powinny mieć charakter dyscyplinujący w stosunku do Wykonawcy, a nie prowadzić do wzbogacenia się Zamawiającego, a taką funkcję zaczynają pełnić w momencie, gdy okazuje się, iż wartość kary umownej może przekroczyć wartość zapłaty należną Wykonawcy za dostarczony towar. Nadto liczenie kary umownej w wysokości 30,00 zł za każdy dzień zwłoki jest wysoce niesprawiedliwe i na gruncie prawa cywilnego obecna wysokość odsetek, którą Zamawiający narzuca, może zostać uznana za świadczenie nienależne, dające w skali roku odpowiednio, 10 950 zł, wartości zamówionej dostawy. W tym miejscu należy przywołać treść art. 484 § 2 Kodeksu cywilnego, który stanowi, iż w przypadku, gdy zobowiązanie zostało wykonane w znacznej części dłużnik może żądać zmniejszenia kary umownej, to samo dotyczy przypadku, gdy kara jest rażąco wygórowana. Dlatego też w przypadku braku zgody Zamawiającego na zmniejszenie kar umownych w momencie gdy będą one naliczane, Wykonawca będzie zmuszony podjąć odpowiednie kroki prawne celem miarkowania tych kar, a co za tym idzie ochrony swoich interesów.

Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapis bez zmian.

Dotyczy § 6 ust. 1c)

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu na „10% niezrealizowanej wartości brutto umowy.”

Naliczenie kary umownej w proponowanej przez Zamawiającego wysokości 10% wartości umowy, na gruncie znowelizowanego przepisu art. 24.ust 1 pkt 1 ustawy pzp może doprowadzić do wykluczenia wykonawcy z postępowań o udzielenie zamówienia publicznego na okres trzech lat. Zdaniem Wykonawcy, konsekwencje proponowanej przez Zamawiającego kary umownej są nieadekwatne w przypadku przetargu na relatywnie małą wartość. W związku z powyższym zaproponowaną przez Zamawiającego karę umowną uznać należy za niewspółmiernie wysoką, a wręcz rażąco wygórowaną. W związku z powyższym prosimy o zmianę sposobu liczenia kary na od niezrealizowanej wartości umowy brutto.

Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapis bez zmian.

Dotyczy § 6 ust. 6

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wykreślenie ze wzoru umowy zapisu: „Wykonawcy nie przysługuje prawo wstrzymania dostaw Zamawiającemu z powodu niezapłaconych faktur”?

Zamawiający nie może swoim postępowaniem wyrządzać szkody stronie stosunku cywilnoprawnego, a może się tak zdarzyć, jeżeli przyjmiemy hipotetycznie, że z różnych powodów Zamawiający popadnie w kłopoty finansowe i nie będzie w stanie spełnić swoich zobowiązań pieniężnych względem Wykonawcy.

Zamawiający nie może „zmuszać” Wykonawcy do dostarczania przedmiotu umowy w sytuacji nieplacenia za zakupiony przedmiot umowy. Nie może w końcu swoim postępowaniem powiększać szkody u Wykonawcy.

Pozwalamy sobie przy tym zwrócić uwagę Zamawiającego, iż nieplacenie za zakupiony towar jest poważnym, istotnym naruszeniem warunków zawartej umowy i w takiej sytuacji strona przeciwna umowy ma prawo w ogóle rozwiązać umowę i to w trybie natychmiastowym, domagając się przy tym wręcz naprawienia szkody. Trudne do zrozumienia jest w tym przypadku nałożenie na Wykonawcę określonego obowiązku, tj. zmuszania go do dostarczania przedmiotu umowy przez pewien okres, mimo niespełniania na czas przez Zamawiającego swoich zobowiązań pieniężnych, a więc mimo łamania w sposób istotny umowy.

Odpowiedź: Zamawiający pozostawia zapis bez zmian.

Z poważaniem:


mgr Katarzyna Siemieniec

Miejskie Zakłady Opieki Zdrowotnej w Żorach
Spółka z o.o.
NIP: 651-16-04-392 Regon: 277951496
KRS: 000087474
44-240 Żory, ul. Dąbrowskiego 20
wej. śląskie tel.(032) 434-17-81 Fax (032) 434-12-71