



**POLITECHNIKA  
GDAŃSKA**

WYDZIAŁ CHEMICZNY

Gdańsk, dnia 05.03.2020r.

**ZP/48/008/D/20**

### ZAPYTANIE DOTYCZĄCE TREŚCI SIWZ

Dotyczy postępowania na sukcesywną dostawę odczynników chemicznych dla Politechniki Gdańskiej Wydział Chemiczny

W dniu 03.03.2020r. wpłynął do Zamawiającego wniosek o wyjaśnienie zapisów siwz o następującej treści:

Dot. Załącznik nr 4 do SIWZ - projekt umowy

1. Par. 4 ust. 4 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie zapisu: „Zmniejszenie nie może przekraczać 20% całkowitej wartości umowy”?

**Odpowiedź:**

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

2. Par. 5 ust. 1 Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby termin ważności przedmiotu umowy wynosił minimum 6 miesięcy od dnia dostawy?

Uzasadnienie:

Zamawiający może składać zamówienia bez ograniczeń i w dowolnej częstotliwości, dlatego proponowany termin ważności wydaje się być wymaganiem zbyt wygórowanym.

**Odpowiedź:**

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

3. Par. 6 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie postanowienia w brzmieniu: „Zamawiający może w każdym czasie odstąpić od żądania zapłaty przez Wykonawcę kary umownej.”

**Odpowiedź:**

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

Nienaliczenie lub niedochodzenie kary umownej jest naruszeniem dyscypliny finansów publicznych zgodnie z art. 5 ustawy z dnia 17.12.2004r. o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych.

4. Par. 6 ust. 1 - 2 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na doprecyzowanie od jakiej wartości naliczana będzie kara umowna, jednocześnie zwracamy się z prośbą, aby wysokość kary umownej naliczana była od wartości niezrealizowanej w terminie dostawy częściowej.

Uzasadnienie:

Kara umowna za opóźnienie dostawy naliczana od wartości całej umowy jest rażąco wygórowaną w rozumieniu art. 484 § 2 kodeksu cywilnego. Podstawową funkcją kary umownej jest kompensacja szkody poniesionej przez Zamawiającego. Powinna ona bowiem służyć ułatwieniu dochodzenia odszkodowania, a nie prowadzić do sytuacji, w której Zamawiający wzbogaca się na niewykonaniu zobowiązania przez Wykonawcę (por. wyr. SA w Katowicach 17.12.2008 r., V ACA 483/08, OSA w Katowicach 2009, Nr 1, poz. 5) . W związku z tym, w przypadku utrzymania obecnego brzmienia postanowienia umowy (niewspółmierność z ewentualną szkodą Zamawiającego) ewentualnie naliczona kara umowna zostanie uznana za rażąco wygórowaną, a w konsekwencji tego możliwe będzie jej miarkowanie, co naraża instytucję zamawiającą na nieuzyskanie zakładanego odszkodowania oraz dodatkowe koszty postępowania sądowego. Mając na względzie z jednej strony ochronę słusznego interesu Zamawiającego, a z drugiej zasadę równości stron prawa kontraktów oraz regulację art. 484 § 2 kodeksu cywilnego proponujemy, aby podstawą naliczenia kary umownej była wartość niedostarczonej w terminie dostawy.

**Odpowiedź:**

Kara umowna nie będzie naliczana od wartości całej umowy a od wartości złożonego zamówienia, stosownie do par. 4 ust. 2 i 3 umowy, wielkość każdej dostawy wynikać będzie z jednostronnych dyspozycji Zamawiającego a termin dostawy każdej partii określi Wykonawca w ofercie.

5. Par. 6 ust. 1 - 2 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę słowa „opóźnienia” na „zwłoki”?

**Odpowiedź:**

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

6. Par. 6 ust. 3 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę niniejszego postanowienia umowy na:

"Z wyłączeniem przypadków, o których mowa w art. 145 ustawy Pzp, za odstąpienie od niniejszej umowy przez jedną ze stron, strona, z której winy nastąpiło odstąpienie, zapłaci drugiej stronie karę umowną w wysokości 10% wartości niezrealizowanej umowy brutto określonej w § 2 ust.1 niniejszej umowy."

Uzasadnienie:

Jeśli dostawa towaru będzie w znaczącej mierze realizowana w sposób prawidłowy, a dla przykładu odstąpienie do umowy będzie dotyczyć niewielkiej partii towaru, to zastrzeżenie kary umownej naliczanej od ogólnej wartości całej umowy na dostawę będzie miała charakter rażąco zawyżony. W takiej sytuacji budzi wątpliwości dysproporcja między poniesioną szkodą a wysokością kary umownej.

**Odpowiedź:**

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

W przypadku częściowego odstąpienia od umowy kara będzie naliczana od niezrealizowanej części umowy a nie od części należycie wykonanej.

7. Par. 6 ust. 4 Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby uprawnienie do odstąpienia od umowy przysługiwało po bezskutecznym pisemnym wezwaniu Wykonawcy do należytego wykonania umowy z wyznaczeniem dodatkowego terminu, nie krótszego niż 3 dni robocze?

**Odpowiedź:**

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

8. Par. 8 ust. 2 pkt 2.1 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie zapisu: "Zamawiający ma prawo odstąpić od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy"?

Zdarzenia siły wyższej nie leżą po stronie Wykonawcy, zgodnie z art. 471 k.c. dłużnik odpowiada za nienależyte wykonanie umowy jeżeli wynika ono z przyczyn za które ponosi odpowiedzialność.

**Odpowiedź:**

Zamawiający dokona zmiany zapisu na następujący:

„Zamawiający ma prawo odstąpić od umowy bez obowiązku zapłaty kary umownej przez którąkolwiek ze stron”.

Zamawiający dokona stosownej zmiany treści siwz.

9. Par. 8 ust. 3 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu: "za które Zamawiający nie ponosi odpowiedzialności" na "za które winę ponosi Wykonawca"?

Zgodnie z art. 471 k.c. dłużnik odpowiada za nienależyte wykonanie umowy jeżeli wynika ono z przyczyn za które ponosi odpowiedzialność.

**Odpowiedź:**

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

Zgodnie z art. 473 k.c. dłużnik może przez umowę przyjąć odpowiedzialność za niewykonanie lub za nienależyte wykonanie zobowiązania z powodu oznaczonych okoliczności, za które na mocy ustawy odpowiedzialności nie ponosi.