



Sękocin Stary, 09-05-2024 r.

Zn. spr.: DZ.270.70.2024

Wyjaśnienia i zmiana treści Zapytania ofertowego

Dotyczy: Usługi audytu zamówień publicznych.

Zamawiający przekazuje odpowiedź na pytanie zadane do treści projektu umowy stanowiącego Załącznik nr 3 do Zapytania:

Pytanie:

W związku z ogłoszonym postępowaniem na ww. zadanie zwracam się z wnioskiem o zmianę zapisów Załącznika nr 3 do zapytania ofertowego - Projekt umowy § 9 (Kary umowne) ust. 1 pkt 5) o treści: 50% całkowitego wynagrodzenia Wykonawcy brutto w przypadku wypowiedzenia Umowy w trybie określonym w § 10 ust 2 w związku z §10 ust 4.

Uzasadnienie:

Relacja wysokości kwot, których zapłaty będzie mógł żądać Zamawiający (50 %), do rzeczywistej skali niewykonania lub nienależytego wykonania usługi wskazuje, że kara umowna w przedmiotowym zamówieniu nie spełnia funkcji kompensacyjnej jako, że znacznie przewyższa wysokość ewentualnej szkody poniesionej z tego tytułu przez Zamawiającego), lecz stanowi przyczynek do wzbogacenia się Zamawiającego. Co więcej, ustalanie wysokości kary umownej powyżej pułapu, którego wysokość byłaby uzasadniona wagą naruszenia obowiązków Wykonawcy jest bezprzedmiotowe, gdyż nie spowoduje już dodatkowej motywacji u Wykonawcy. Kara umowna ustalona na zbyt wysokim poziomie przestaje spełniać funkcję stymulacyjną (motywującą dłużnika do prawidłowego wykonania zobowiązania), a staje się źródłem nadmiernej represji wobec Wykonawcy.

Zamawiający ustalając maksymalny limit kar umownych (50%) pominął naturę stosunku prawnego, jaka łączyć ma strony oraz zignorował zasady współzycia społecznego zakładające równoprawność stron zawieranej umowy, czym naruszył dyspozycję art. 3531 k.c. Kara umowna zgodnie z art. 483 § 1 k.c. jest instytucją związaną z naprawieniem szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego

wykonania zobowiązania niepieniężnego. W sytuacji, gdy kara umowna równa się bądź zbliżona jest do wysokości wykonanego zobowiązania, w związku z którym ją zastrzeżono, można ją uważać za rażąco wygórowaną.

Poza tym nieuzasadnionym jest naliczanie kar umownych od całości zamówienia, tj. od wartości brutto zamówienia podstawowego oraz opcjonalnego w sytuacji realizacji tylko zamówienia podstawowego lub też prawidłowej realizacji zamówienia podstawowego, a problemów tylko na etapie realizacji zamówienia opcjonalnego.

Tym samym postanowienia § 9 ust. 1 pkt 5 projektu umowy są niekorzystne dla Wykonawcy i wiążą się ze znacznym ryzykiem finansowym, obciążającym Wykonawcę.

Wobec powyższego, Wykonawca wnosi o zmniejszenie wysokości kar umownych i zmianę zapisów projektu umowy, o których mowa w § 9 ust. 1 pkt 5 projektu umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający wykreśla § 9 ust.1 pkt 5) z załącznika nr 3 do Zapytania ofertowego. Kara umowna w związku z wypowiedzeniem umowy z przyczyn określonych w §10 ust.2 zastrzeżona została w §10 ust.4.

Z poważaniem
Dariusz Gąsiorowski
Dyrektor Zakładu Informatyki
Lasów Państwowych