

Leszno, dnia 15-02-2023

SPRAWA : **postępowania pn.: „Dostawa modułu c.w.u. na potrzeby rozbudowy istniejącego węzła ciepłego przy ul. Muśnickiego 9 w Lesznie” (nr postępowania DI/06/2023)**

Miejskie Przedsiębiorstwo Energetyki Ciepłej Sp. z o.o. udziela odpowiedzi na otrzymane pytania:

1. Dotyczy projektu umowy:

Zapis § 3 ust. 3 w dotychczasowej formule powoduje, iż Sprzedający zobowiązany będzie do zapłaty ewentualnej kary umownej nawet w sytuacji, gdy nie będzie ponosił odpowiedzialności za niewykonanie umowy w terminie. W związku z powyższym wnosimy o zmianę § 3 ust. 3 z:

„Za przekroczenie terminu realizacji zamówienia Sprzedający zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,2% wartości zamówienia netto, który dostarczono z opóźnieniem, za każdy rozpoczęty dzień tego opóźnienia”

na:

„Za **zwłokę w przekroczeniu** terminu realizacji zamówienia Sprzedający zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,2% wartości zamówienia netto, który dostarczono **nieterminowo**, za każdy rozpoczęty dzień **zwłoki**”.

Odp. 1: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów.

2. Dotyczy projektu umowy:

Sprzedający zwraca uwagę, iż wszelkie ewentualne kary umowne powinny być bezstronne i nie powinny budzić wątpliwości żadnej ze Stron. Wnosimy zatem o:

a) zmianę § 3 ust. 4 z:

„4. Zamawiający jest uprawniony do potrącenia kary umownej z przysługującego Sprzedającemu wynagrodzenia, na co Sprzedający wyraża zgodę”

na:

„4. Zamawiający jest uprawniony do potrącenia **bezspornej** kary umownej z przysługującego Sprzedającemu wynagrodzenia, na co Sprzedający wyraża zgodę”;

Odp. 2a: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów.

b) zmianę § 8 ust. 10 z:

„10. Zamawiający jest uprawniony do potrącenia kary umownej z przysługującego Sprzedającemu wynagrodzenia, na co Sprzedający wyraża zgodę”

na:

„10. Zamawiający jest uprawniony do potrącenia **bezspornej** kary umownej z przysługującego Sprzedającemu wynagrodzenia, na co Sprzedający wyraża zgodę”

Odp. 2b: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów.

3. Dotyczy projektu umowy:

W celu doprecyzowania istotnych dla Sprzedającego zapisów umowy wnosimy o zmianę § 5 ust. 3 z:

„3. Brak uwag Zamawiającego co do kompletności dostawy stanowi podstawę do wystawienia faktury”

na:

„3. Brak uwag Zamawiającego **w dniu dostawy** co do kompletności dostawy stanowi podstawę do wystawienia faktury”.

Odp. 3: Zamawiający koryguje zapis umowy następująco „Brak uwag Zamawiającego co

do kompletności dostawy **w ciągu 3 dni roboczych od daty dostawy** stanowi podstawę do wystawienia faktury”.

4. Dotyczy projektu umowy:

Przy obecnej konstrukcji zapisu § 8 ust. 1 Sprzedający byłby zobowiązany do zapłaty ewentualnej kary umownej nawet w sytuacji, gdy odstąpienie od umowy nastąpiło z przyczyn niezależnych od żadnej ze Stron. Ponadto Sprzedający zwraca uwagę, iż umowa zawierana przez Strony należy do grupy umów cywilnoprawnych, a ich podstawową zasadą jest równość stron. Ponadto należy zauważyć, iż zapisy umowne powinny zapewnić przynajmniej minimalną ochronę interesów Sprzedającego. Nawiązuje do powyższego art. 5 Kodeksu cywilnego, który stanowi, że nie można czynić ze swego prawa użytku, który byłby sprzeczny ze społeczno - gospodarczym przeznaczeniem tego prawa lub z zasadami współżycia społecznego. Ponadto Sprzedający zwraca uwagę, iż podstawą każdej umowy i celem nadrzędnym jest wspólne działanie Zamawiającego

i Sprzedającego mające na celu osiągnięcie oczekiwanego przez Zamawiającego efektu. Przez pojęcie „wspólne działanie” należy rozumieć takie czynności, które nie wymuszają uprzywilejowanej pozycji żadnej ze Stron. Odwołując się do wyżej wymienionych zasad współżycia społecznego oraz zasady równości stron, wnosimy o:

a) zmianę § 8 ust. 1 z:

„1. Sprzedający zapłaci Zamawiającemu karę umowną za odstąpienie od umowy z przyczyn niezależnych od Zamawiającego w wysokości 10% wartości netto zamówienia”

na:

„1. Sprzedający zapłaci Zamawiającemu karę umowną za odstąpienie od umowy z przyczyn **zależnych od Sprzedającego** w wysokości 10% wartości netto zamówienia”;

Odp. 4a: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów.

b) zmianę § 8 ust. 13 z:

„13. Jeżeli okoliczność siły wyższej trwa dłużej niż siedem dni, Zamawiający może odstąpić od umowy”

na:

„13. Jeżeli okoliczność siły wyższej trwa dłużej niż siedem dni, **Strony mogą** odstąpić od umowy”.

Odp. 4b: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów.

5. Dotyczy projektu umowy:

W związku z art. 484 § 2 Kodeksu cywilnego, Wykonawca proponuje miarkowanie kary umownej i wykreślenie ust. 7 z § 8.

Odp. 5: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisów.