



**Łukasiewicz**  
PORT  
Polski Ośrodek  
Rozwoju  
Technologii

I.dz. 3596/2021/W

Wrocław dn. 29.10.2021 r.

## **Uczestnicy postępowania**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na „Dostawa dwóch inkubatorów do hodowli komórkowych z kontrolą CO<sub>2</sub>”, sprawa nr: PO.271.34.2021.

Zamawiający informuje, że do ww. postępowania zostały złożone pytania. W związku z tym zgodnie z art. 284 ustawy PZP (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129) Zamawiający przekazuje treść zapytań wraz z wyjaśnieniem.

### Pytanie 2:

(§ 2 ust. 13) Czy Zamawiający po podpisaniu umowy, w trakcie jej realizacji dopuści możliwość dostarczania dokumentacji produktowej (dokumenty gwarancyjne, instrukcje użytkowania) w formie elektronicznej?

### Odpowiedź 2:

Pytanie dot. § 2 ust. 12 (błędnie powołano się na § 2 ust. 13). Zamawiający dopuszcza dostarczenie dokumentacji produktowej w formie elektronicznej, chyba że z powszechnie obowiązujących przepisów prawa będzie wynikał obowiązek przedłożenia dokumentów w formie pisemnej.

### Pytanie 3:

(§ 10 ust. 3 pkt. 1) Prosimy o podanie podstaw prawnych naliczania kar umownych. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie naliczanej kary do 50 zł za każdy dzień przekroczenia przez Wykonawcę terminu realizacji umowy?

### Odpowiedź 3:

Podstawą prawną zastrzeżenia kary umownej jest art. 483 i 484 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wysokości zastrzeżonej kary umownej.

## **Strona 1 z 5**



Pytanie 4:

(§ 10 ust. 3 pkt. 2) Prosimy o podanie podstaw prawnych naliczania kar umownych. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie naliczanej kary do 50 zł za każdy dzień przekroczenia przez Wykonawcę maksymalnego czasu naprawy lub terminu wymiany sprzętu lub elementu sprzętu na nowy?

Odpowiedź 4:

Podstawą prawną zastrzeżenia kary umownej jest art. 483 i 484 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wysokości zastrzeżonej kary umownej.

Pytanie 5:

(§ 10 ust. 3 pkt. 3) Prosimy o wyjaśnienie podstaw zaproponowanej wysokości kar umownych w przypadku odstąpienia od umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie procenta naliczanej kary do max. 5% wartości netto niezrealizowanej umowy?

Uzasadnienie:

Zastrzeżona we wzorze umowy kara umowna 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 było 5% wartości netto umowy.

W/w dane zmiany zezwolą Wykonawcom na złożenie prawidłowej oferty, spełniającej oczekiwania Zamawiającego oraz przyczyni się to do zwiększenia konkurencyjności. Zezwoli to również na możliwość ubiegania się o jego udzielenie większej ilości wykonawców wg. Obiektywnych i niedyskryminacyjnych kryteriów

**Strona 2 z 5**



lub zasad. **W przypadku braku zgody prosimy o uzasadnienie swojej odpowiedzi.**

Odpowiedź 5:

Zamawiający nie wyraża zgody na zmniejszenie kary umownej § 10 ust. 3 pkt. 3 umowy. Na chwilę zawierania umowy nie jest możliwe ustalenie czy zastrzeżona kara umowna jest rażąco wygórowana. Zgodnie z orzecznictwem wygórowanie kary umownej ustala się w stosunku do poniesionej szkody. Na chwilę zawierania umowy nie jest możliwe ustalenie wysokości potencjalnej szkody, a zatem także ustalenie czy kara umowna jest rażąco wygórowana. Kara umowna w wysokości 30% wynagrodzenia netto nie może być a priori za taką uznaną. Jeżeli po wypowiedzeniu umowy okazałoby się, że naliczona w ten sposób kara umowna jest rażąco wygórowana, m.in. ze względu na jej nieadekwatność do poniesionej szkody, kara taka będzie mogła podlegać miarkowaniu na zasadach określonych w art. 484 § 2 KC.

Pytanie 6:

(§ 10 ust. 3 pkt. 5) Prosimy o podanie podstaw prawnych naliczania kar umownych. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie naliczanej kary do 50 zł za każdy dzień przekroczenia przez Wykonawcę terminu usunięcia wad?

Odpowiedź 6:

Podstawą prawną zastrzeżenia kary umownej jest art. 483 i 484 ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. Kodeks cywilny. Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę wysokości zastrzeżonej kary umownej.

Pytanie 7:

(§ 10 ust. 6) Prosimy o podanie podstaw prawnych naliczania kar umownych w kwocie do 40%. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie procenta naliczanej kary tj. łączna kwota kar umownych nie przekroczy 20% wynagrodzenia określonego w § 4 ust. 1 umowy.

Uzasadnienie:

**Strona 3 z 5**



Zgodnie z nową ustawą prawa zamówień publicznych, łączna kwota nie może być wyższa aniżeli 20%. W przypadku braku zgody na powyższe, proszę o podanie podstaw prawnych wraz z uzasadnieniem swojej odpowiedzi.

Odpowiedź 7:

W nowej ustawie PZP nie przewidziano określonego procentowo łącznego maksymalnego limitu kar umownych, których może żądać zamawiający. Zgodnie z art. 436 pkt 3 PZP „umowa zawiera postanowienia określające w szczególności: łączną maksymalną wysokość kar umownych, których mogą dochodzić strony”. Wskazany w pytaniu limit kar zawierał pierwszy projekt nowej ustawy PZP. Przepis został jednak zmieniony na etapie prac legislacyjnych. W związku z tym zapis umowy nie jest sprzeczny z ustawą PZP.

Pytanie 8:

(§ 13 ust. 2) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie w projekcie umowy zapisu, że zmiany umowy mogą nastąpić w przypadku, gdy dotyczą poprawiania błędów i oczywistych omyłek słownych, literowych, liczbowych, numeracji jednostek redakcyjnych lub uzupełnień treści nie powodujących zmiany celu i istoty umowy?

Odpowiedź 8:

Zamawiający postanowił zmienić § 13 ust. 2 wzoru umowy w ten sposób, że dodał pkt. 8) o następującym brzmieniu: „w przypadku wystąpienia błędów/oczywistych omyłek słownych, literowych, liczbowych, numeracji jednostek redakcyjnych – w zakresie poprawy błędów/oczywistych omyłek, niepowodujących zmiany celu i istoty Umowy.”

Pytanie 9:

(§ 15 ust. 5) Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zawarcie umowy w formie elektronicznej przy wykorzystaniu kwalifikowanego podpisu elektronicznego przez Wykonawcę?

Uzasadnienie:

W obecnej sytuacji epidemii Urząd Zamówień Publicznych zachęca zamawiających do komunikowania się z wykonawcami za pomocą środków komunikacji elektronicznej. Kwalifikowany podpis elektroniczny ma skutek prawny równoważny podpisowi odręcznemu. Potwierdzenie tej zasady znajduje się w art.

**Strona 4 z 5**



78(1) kodeksu cywilnego, który zrównuje kwalifikowany podpis elektroniczny z podpisem własnoręcznym.

Odpowiedź 9 :

Tak, Zamawiający wyraża zgodę na zawarcie umowy w formie elektronicznej przy wykorzystaniu kwalifikowanego podpisu elektronicznego przez Wykonawcę.

Pytanie 10:

Czy Zamawiający zgodzi się na inkubatory CO2 o wadze bez akcesoriów wynoszącej 81 kg? Wszystkie pozostałe parametry techniczne oferowanych inkubatorów CO2 są zachowane.

Odpowiedź 10:

Zamawiający nie wyraża zgody.

Zamawiający dołącza zaktualizowany Załącznik nr 3 do SWZ.

**Strona 5 z 5**

