

Pytania Wykonawcy z dnia 29.12.2020 r. oraz stanowisko Zamawiającego odnośnie pytań w zapytaniu ofertowym: „Świadczenie usług pocztowych dla Akademii Wychowania Fizycznego we Wrocławiu, w obrocie krajowym i zagranicznym w zakresie przyjmowania, przemieszczania i doręczania przesyłek pocztowych i kurierskich oraz paczek. (ID 408861).

Cytuję za Wykonawcą:

PYTANIE NR 1 :

1/” Zamawiający określił w par. 7 ust. 2 b projektu umowy, że:

Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w przypadku:

b) rozwiązania przez Zamawiającego umowy z przyczyn zależnych od Wykonawcy – w wysokości 10% szacunkowej ceny całkowitej brutto.

Wykonawca wskazuje zastrzeżenie do kary w wysokości aż 10% w sprawie odstąpienia od umowy z powodu okoliczności, za które odpowiada Wykonawca, gdyż rodzi to zagrożenie naliczenia kary rażąco niewspółmiernie wysokiej.

Takie postanowienie umowne umożliwia rozwiązanie umowy nawet z powodu błędnego uchybienia Wykonawcy i nawet w takiej sytuacji umożliwia naliczenia kary w wymiarze aż 10%.

Z powyższych względów taki sposób zastrzeżenia możliwości rozwiązania umowy i naliczenia kary rodzi duże ryzyko faktycznego jej rozwiązania przez Zamawiającego i naliczenia kary nieadekwatnej do wagi uchybienia wykonawcy. Podstawy do rozwiązania umowy oraz naliczenia kary mogą być nadużywane i mogą prowadzić do obciążenia karą rażąco niewspółmiernie wysoką.

Wykonawca ponownie wnosi o wykreślenie kar dostosowując zapis do obowiązujących przepisów Prawa Poczтового.

ODPOWIEDŹ NR 1:

Zamawiający nie wyraża zgody na usunięcie zapisu we wzorze umowy § 7 ust. 2b.

PYTANIE NR 2 :

2/ Zamawiający określił, par.7 ust.4 projektu umowy że:

Wykonawca wyraża zgodę na potrącenie kar umownych z należnego wynagrodzenia.

Niczym nieograniczone jednostronne prawo naliczenia kar umownych i potrącenia ich przez Zamawiającego z należnego Wykonawcy wynagrodzenia godzi nie tylko w interes Wykonawcy, ale także uniemożliwia mu podjęcie próby zbadania, czy naliczona kara umowna potrącona została prawidłowo i w odpowiedniej wysokości. Nadto stwarzając możliwość pozbawienia Wykonawcy efektywnego wynagrodzenia za spełnione świadczenie bez żadnej kontroli, czy to Wykonawcy, czy sądu, może być uznane za nadużycie prawa, skutkujące nieważnością tegoż postanowienia na podstawie art. 58 § 2 kodeksu cywilnego w zw. z art. 139 ust. 1 Prawo zamówień publicznych.

W związku z powyższym, z uwagi na nierówne ukształtowanie praw stron umowy, prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmodyfikowania zapisów Umowy poprzez modyfikację zapisu i dodanie do treści projektu umowy, § 7 ust.4, zwrotu: „po przeprowadzeniu postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej”?

ODPOWIEDŹ NR 2:

Zamawiający dokonuje istotnej zmiany w zapisie Wzoru Umowy §7 ust.4

Poprzednie brzmienie:

Wykonawca wyraża zgodę na potrącenie kar umownych z przysługującego mu wynagrodzenia.

Nowe brzmienie:

Wykonawca wyraża zgodę na potrącenie kar umownych z przysługującego mu wynagrodzenia po przeprowadzeniu przez Zamawiającego postępowania potwierdzającego zasadność i wysokość naliczonej kary umownej.