

Do wszystkich uczestników postępowania ZP/81/2021

Łódź, 7 września 2021

Sygnatura: ZP/81/2021

Sprawa: **Dotyczy postępowania: „Usługa dostępu do obiektów sportowo-rekreacyjnych dla pracowników Uniwersytetu Medycznego w Łodzi i członków ich rodzin”.**

Działając w oparciu art. 135 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych Zamawiający udziela wyjaśnień treści Specyfikacji Warunków Zamówienia.

Pytania i odpowiedzi

1. Zwracamy się z uprzejmą prośbą o ujednoczenie daty dostarczania kart przez Wykonawcę, o której mowa w ust. 14 Opisu przedmiotu zamówienia (załącznik nr 2 do SWZ) oraz paragrafie 3 ust. 5 Wzoru umowy (załącznik nr 4 do SWZ). Mając na uwadze powyższe proponujemy następujące brzmienie paragrafu 3 ust. 5 wzoru umowy (załącznik nr 4 do SWZ):

*„W przypadku zmiany liczby osób uprawnionych ze strony Zamawiającego objętych świadczeniem przedmiotowych usług i przesłaniem zmodyfikowanej listy uczestników w terminie, o którym mowa w ust. 4, Wykonawca zobowiązany będzie do dostarczenia Zamawiającemu kart wstępu do obiektów rekreacyjno - sportowych dla tych osób uprawnionych, w terminie **do 3 dni roboczych** przed rozpoczęciem miesiąca kalendarzowego, od którego świadczeniem będą objęci pracownicy i osoby uprawnione ze strony Zamawiającego wskazani na ww. liście.”*

W powiązaniu z terminem przekazywania przez Zamawiającego Wykonawcy zmodyfikowanej listy imiennej (minimum 10 dni kalendarzowych przed rozpoczęciem miesiąca kalendarzowego), data zaproponowana przez Zamawiającego we wzorze umowy, może okazać się niewystarczająca do terminowej realizacji przedmiotowej usługi. Wobec tego proponujemy by termin dostarczania kart przez Wykonawcę, wskazany w § 3 ust. 5 wzoru umowy, był tożsamy z terminem opisanym w ust. 14 Opisu przedmiotu zamówienia.

Odpowiedź: Zamawiający dokonał modyfikacji zapisów w Załączniku nr 4 do SWZ – Wzór umowy.

2. Uprzejmie prosimy o potwierdzenie, że zastosowanie przewidzianych przez Zamawiającego sankcji w postaci odstąpienia od umowy, o której mowa w § 6 ust. 8 Wzoru umowy (załącznik nr 4 do SWZ) oraz kar umownych, o których mowa w § 6 ust. 5, 6, 7, 8 Wzoru umowy (załącznik nr 4 do SWZ) nie dotyczy sytuacji, w których zaistnienie danych okoliczności wynika z przyczyn **niezawinionych** przez Wykonawcę (jak przykładowo: siła wyższa, działania osób trzecich, czy zdarzenia przypadkowe).

Zwracamy przy tym uwagę, że przyjęcie odmiennej interpretacji skutkowałoby naruszeniem równowagi kontraktowej w nadmiernym stopniu. Niedopuszczalnym jest przyjęcie odpowiedzialności za zdarzenia mające przyczynę w działaniach zewnętrznych, będących poza kontrolą Wykonawcy. Zaznaczyć przy tym należy, iż w orzecznictwie KIO znajdziemy liczne przypadki, w których kwestionowano zamieszczanie we wzorze umowy klauzuli uzależniającej

naliczenie kar umownych od okoliczności, za których powstanie nie odpowiada Wykonawca (por. Wyrok KIO z 21.05.2014 r., KIO 923/14, LEX nr 1474898; Wyrok KIO z 15.02.2021 r., KIO 126/21, LEX nr 3125910). Powyższe stanowi bowiem przejaw naruszenia przepisów kodeksu cywilnego (zasady swobody umów wyrażonej w art. 3531 k.c. oraz stanowi nadużycie prawa podmiotowego, o którym mowa w art. 5 k.c.), jak i przepisów ustawy p.z.p. (naruszenie zasady uczciwej konkurencji oraz równego traktowania Wykonawców – art. 16 ustawy p.z.p.).

Odpowiedź: Zamawiający dokonał modyfikacji zapisów w Załączniku nr 4 do SWZ – Wzór umowy.

3. Zwracamy się z uprzejmą prośbą o modyfikację § 6 ust. 1, 2, 3 Wzoru umowy (załącznik nr 4 do SWZ), poprzez nadanie poniższego brzmienia wspomnianym postanowieniom:

„1. W przypadku zwłoki w rozpoczęciu terminu realizacji przedmiotu umowy, o którym mowa w § 3 ust. 1 umowy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,1% wynagrodzenia Wykonawcy za okres rozliczeniowy, którego dane naruszenie dotyczyło, za każdy dzień zwłoki.

2. W przypadku zwłoki w dostawie kart względem terminu, o którym mowa w § 3 ust. 2, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,1% wynagrodzenia Wykonawcy za okres rozliczeniowy, którego dane naruszenie dotyczyło, za każdy dzień zwłoki.

3. W przypadku zwłoki w dostawie kart względem terminu, o którym mowa w § 3 ust. 5, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,1% wynagrodzenia Wykonawcy za okres rozliczeniowy, którego dane naruszenie dotyczyło, za każdy dzień zwłoki.”

W obecnym brzmieniu § 6 ust. 1,2,3 Wzoru umowy, wysokość kar umownych odnosi się do całkowitej wartości umowy za 14 miesięcy jej wykonywania mimo faktu, że naruszenia, których dotyczą, wpływają na nieterminowe wykonanie świadczenia cząstkowego (realizacji umowy w pojedynczym okresie rozliczeniowym).

Tym samym w przypadku nałożenia przytoczonych kar umownych, mogą one przyjąć wysokość stanowiącą znaczną część wynagrodzenia Wykonawcy za okres rozliczeniowy, którego dane naruszenie dotyczyło. Nie ulega więc wątpliwości, że przy aktualnym brzmieniu § 6 ust. 1,2,3 Wzoru umowy, wysokość kar opisanych we wspomnianych postanowieniach nosi znamiona wygórowanych.

Odpowiedź: Zamawiający dokonał modyfikacji zapisów w Załączniku nr 4 do SWZ – Wzór umowy.

Michał Marek

Zastępca Kanclerza ds. Inwestycyjno-Technicznych
Uniwersytetu Medycznego w Łodzi