

Pytania i odpowiedzi cz. 1

1. Dotyczy § 8 ust. 1 pkt 1) umowy - czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wysokości kary umownej za dzień zwłoki w wykonaniu umowy do 10 % wartości niezrealizowanej części umowy netto

Odp. Brak zgody

§ 8 ust. 1 pkt 1) dotyczy kary w przypadku odstąpienia przez Wykonawcę lub Zamawiającego od części lub całości umowy lub innego sposobu rozwiązania umowy z powodu okoliczności, za które Wykonawca ponosi odpowiedzialność

2. Dotyczy § 8 ust. 4 Czy zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie limitu naliczania kar umownych do 20%? W aktualnym brzmieniu zapis prowadzi do sytuacji, gdzie Wykonawca przy realizacji zamówienia może utracić nie tylko cały zysk z wykonania zamówienia, ale też i spora część poniesionych przez niego kosztów z tytułu realizacji, co powodowałoby, że wykonawca zapłaciłby Zamawiającemu za możliwość realizacji zamówienia. Prowadzi to do całkowitego wynaturzenia stosunku prawnego, co stoi w sprzeczności z art. 3531 k.c. w zw. z art. 8 ust. 1 Pzp. Celem zamówienia publicznego jest należyte wykonanie usługi przez Wykonawcę i uzyskanie zapłaty umówionego wynagrodzenia, a nie oferowanie Zamawiającemu darmowego świadczenia oderwanego od szkody poniesionej przez Zamawiającego. Tak wysoki limit kar umownych traci swój dyscyplinujący charakter i może stać się dodatkowym źródłem dochodu dla Zamawiającego. Zamawiający konstruując postanowienia dotyczące kar umownych wypaczył ich rzeczywisty cel jakim jest naprawienie szkody wyrządzonej mu z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania świadczenia niepieniężnego, czym naruszył przepisy k.c. Uprawnienie Zamawiającego do konstruowania postanowień umowy sprawie zamówienia publicznego nie może być nadużywane i prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia po jego stronie. Zamawiający powinien pamiętać ustalając maksymalną wysokość kar umownych, że określanie restrykcyjnych lub nieproporcjonalnych do wartości przedmiotu zamówienia kar umownych może powodować, że w postępowaniu złożona zostanie mała liczba ofert lub wykonawcy uwzględnią w cenie ofert wysokość kar umownych, co powoduje wzrost ceny albo nieuzasadnioną rozbieżność między cenami w sytuacji, gdy wykonawcy będą odmiennie wyceniać samo ryzyko i jego podstawy. W konsekwencji Zamawiający, określając górny limit kar umownych, winien wziąć pod uwagę zakres i rodzaj naruszenia obowiązków umowy, wielkość i specyfikę przedmiotu zamówienia oraz zasadę proporcjonalności i uczciwej konkurencji.

Ponadto możliwość nałożenia kar umownych w łącznej wysokości 50% wartości przedmiotu umowy jest tym bardziej niezasadna, że Zamawiający przewidział możliwość dochodzenia odszkodowania uzupełniającego, przewyższającego wysokość kar umownych.

Odp. Brak zgody

Kary mają na celu mobilizować do należytego wykonywania umowy. Dopóki Wykonawca nie będzie naruszał postanowień umowy, dopóty kary nie będą realizowane. Ponadto kary dotyczą zwłoki, tj, kwalifikowanego opóźnienia.

3. Dot. § 8 ust. 1 Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację postanowienia umowy poprzez zmianę „wynagrodzenia umownego brutto” na „wartość urządzenia którego zwłoka dotyczy” lub „wartości brutto niesprawnego urządzenia”. Niedotrzymanie terminu przez Wykonawcę może dotyczyć jednostkowych przypadków. Naliczenie kary umownej od całej wartości umowy wydaje się nieuzasadnione. Celem ustalenie kar umownych jest zapewnienie realizacji umowy, jednak nie może być nadmierne. W przypadku zwłoki wykonawcy w wykonaniu przeglądów i konserwacji, usunięciu awarii i wykonaniu napraw, kara umowna winna być naliczona od wartości urządzenia, którego dana sytuacja dotyczy.

Odp. Brak zgody. Kary mają motywować do należytego wykonywania umowy i obowiązek ich zapłaty nie zrealizuje się dopóty dopóki umowa będzie wykonywana w sposób należyty.

Ponadto kary dotyczą zwłoki – czyli zawinionego opóźnienia.

4. Dot. § 4 umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie postanowienia: „Strony dopuszczają możliwość dostarczenia przez Wykonawcę, na czas naprawy, urządzenia zastępczego o parametrach nie gorszych od naprawianego sprzętu. W takim przypadku postanowień dotyczących czasu napraw oraz związanych z nimi karach umownych, nie stosuje się.”

Biorąc po uwagę, iż długość naprawy nie zawsze jest możliwa do oszacowania na etapie składania ofert, a w interesie Zamawiającego jest zachowanie ciągłości udzielania świadczeń zdrowotnych, powyższe postanowienie umowy jest korzystne dla obu stron.

Odp. Zgodnie z umową w przypadku naprawy trwającej powyżej 10 dni roboczych Wykonawca zobowiązany jest do zapewnienia sprzętu zastępczego o parametrach nie gorszych niż oferowany bez naliczania z tego tytułu dodatkowych opłat. Powyższe pozostaje bez wpływu na naliczanie terminu naprawy.

Zamawiający dopuszcza jednak wstrzymanie naliczania kar umownych w czasie zapewnienia sprzętu zastępczego o parametrach nie gorszych od naprawianego.