



**PROGRAM
REGIONALNY**
NARODOWA STRATEGIA SPÓJNOŚCI



WOJEWÓDZTWO
WIELKOPOLSKIE

UNIA EUROPEJSKA
EUROPEJSKI FUNDUSZ
ROZWOJU REGIONALNEGO



Trzcinica dnia: 07.08.2015

Zamawiający: Gmina Trzcinica
ul. Jana Pawła II 47
63-620 Trzcinica
woj. wielkopolskie tel. (062) 7815000
Fax: 0-627815001 Internetowy adres: <http://trzcinica.nowoczesnagmina.pl>
e-mail: gmina@trzcinica.nowoczesnagmina.pl
Regon : 000547980 NIP : 619-10-61-629.

ODPOWIEDŹ

na zapytania w sprawie SIWZ

Szanowni Państwo,

W oparciu o art 38 ust.2 ustawy Prawo zamówień publicznych informujemy, iż w dniu **06.08.2015** do Zamawiającego wpłynęła prośba o wyjaśnienie zapisu specyfikacji istotnych warunków zamówienia, w postępowaniu prowadzonym na podstawie przepisów ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U z 2013 r., poz 907, 984 i 1047 .) w trybie przetargu nieograniczonego, na: **„Zakup ciężkiego samochodu ratowniczo – gaśniczego dla OSP w Trzcinicy”**

Treść zapytania:

Pytanie nr 1

Dot: załącznika nr 4 do SIWZ - UMOWA SPRZEDAŻY nr 4/2015, § 7 pkt 1 i 5

Zamawiający określił wysokość kar umownych za każdy dzień w opóźnieniu wykonania przedmiotu zamówienia i każdy dzień zwłoki w usunięciu wad przedmiotu zamówienia na kwotę równą 0,15% wartości zamówienia brutto.

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę umowy w części dotyczącej kary umownej za każdy dzień opóźnienia wykonania przedmiotu zamówienia oraz naprawy samochodu przez ustalenie wartości kary umownej w wysokości 0,05 % przedmiotu zamówienia brutto, za każdy dzień opóźnienia.

Uzasadniając postawione pytania w zakresie wysokości kar umownych pragniemy wyjaśnić, że zaproponowana przez Zamawiającego wartość kar umownych jest zbyt rygorystyczna. Ponadto podane przez Zamawiającego parametry powodują w praktyce konieczność przerzucenia związanego z nimi ryzyka na Zamawiającego przez złożenie mu oferty uwzględniającej te rygory - oferta Wykonawcy w swojej cenie musi zawierać wycenę ryzyka Wykonawcy które nakłada Zamawiający. W sytuacji gdyby Zamawiający uwzględnił propozycje Wykonawcy lub w inny sposób zmienił rygory w części wskazanej przez Wykonawcę tym samym mógłby, w praktyce, uzyskać niższą cenę za przedmiot umowy i jednocześnie być w zgodzie z oczekiwanym przez niego kryterium wyboru oferty - najniższa cena co do wydatkowanych środków. Brak zmiany parametrów umowy (SIWZ) jest również dyskryminacją Zamawiającego przez samego siebie wobec Innych podmiotów, które wymagają podobnych dostaw i oferują mniej rygorystyczne parametry kierując potencjalnych Wykonawców i ich oferty do innych przetargów. Wskazując wartość proponowanej przez nas kary umownej odwołujemy się do wartości odsetek ustawowych w ujęciu dziennym tj. 0,035 % jednocześnie podnosząc i zaokrąglając ją do wartości 0,05 %. Zarazem oczekiwane przez Zamawiającego kary umowne nie pozostają w relacji do wartości potencjalnej szkody Zamawiającego i są rażąco wygórowane co prowadziłoby do nieuzasadnionego wzbogacenia uprawnionego.

Odp. Zamawiający nie wyraża zgody na w/w zmiany i podtrzymuje zapis w umowie.

Możliwość wprowadzania zmian w treści SIWZ, których w istocie dotyczy wniosek, ograniczona jest – w zgodzie z art. 38 ust. 4 Ustawy PZP – wyłącznie do uzasadnionych przypadków, stanowiąc zarazem odstępstwo od generalnej zasady niezmienności raz przygotowanego dokumentu. Konieczność dokonania modyfikacji – pozostawiona ocenie Zamawiającego – mogłaby zatem wynikać np. z popełnienia błędów powodujących niezgodność zapisów SIWZ z obowiązującymi przepisami prawa. Nie sposób jednak podzielić Państwa argumentacji o rzekomym rażącym wygórowaniu zastrzeżonych w projekcie umowy – na wypadek opóźnień w wydaniu/dostarczeniu rzeczy stanowiących przedmiot umowy – kar umownych, a tym samym naruszeniu zarówno przepisu art. 7 ust. 1 Ustawy PZP, jak i art. 484 § 2 K.c.

Jednocześnie należy zauważyć, że zastrzeżenie nawet rażąco wygórowanej kary umownej (o czym mówić nie sposób) nie tylko nie może uzasadniać postawienia zarzutu naruszenia zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców (art. 7 ust. 1 Ustawy PZP), z uwagi na fakt, że wysokość tejże kary nie jest zróżnicowana podmiotowo, lecz również z pewnością nie może stanowić przyczyny unieważnienia postępowania, w oparciu o przepis art. 93 ust. 1 pkt 7 Ustawy PZP. Zamawiający przypomina bowiem, że w każdym przypadku sporu między stronami umowy o wysokość należnej kary umownej, na podstawie art. 484 § 2 zd. drugie K.c., dłużnik może żądać obniżenia wysokości zastrzeżonej kary, w powołaniu na jej rażące wygórowanie.

Zamawiający wyjaśnia dalej, że podstawą ustalenia wysokości kar umownych, o których mowa w § 7 ust. 1 i 5 wzoru umowy był cel, jaki zamierza on osiągnąć przez zawarcie umowy z dostawcą wyłonionym w przedmiotowym postępowaniu. Jest nim bowiem konieczność zapewnienia terminowej dostawy samochodu spełniającego wymogi przewidziane umową i specyfikacją techniczną. Nie można bowiem tracić z pola widzenia okoliczności, że charakter zamawianego produktu - samochodu pożarniczego o określonych standardach w opisie przedmiotu zamówienia ma zagwarantować bezpieczeństwo dla obsługi tego pojazdu oraz komfort użytkowania, wymusza niejako utrzymanie kar umownych na poziomie adekwatnym do zamierzonego celu stosunku zobowiązaniowego.

Ponadto kary umowne mają realnie zabezpieczać wykonanie umowy i zostały skalkulowane w taki sposób, aby ich wysokość zrekompensowała Zamawiającemu koszty poniesione w wyniku opóźnienia w dostawie zamawianego samochodu.

Termin składania ofert pozostaje bez zmian.

Powyższe wyjaśnienie siwz stanowi integralna część materiałów przetargowych. Jest obowiązujące dla wszystkich Wykonawców biorących udział w postępowaniu.

W myśl art 27 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych oraz na podstawie rozdziału VI pkt 2 SIWZ **prosimy o niezwłocznie potwierdzenie otrzymania informacji na fax 62-78-15-001**

Z up. WÓJTA
Renata Ciemny
mgr Renata Ciemny
Sekretarz Gminy

Otrzymują:

1. Wykonawcy będący autorami zapytania.
2. Wykonawcy (wszyscy), którzy pobrali SIWZ.
3. Strona internetowa zamawiającego.
4. A/a (protokół postępowania).