



Wrocław, dnia 21 września 2023 r.

### WYJAŚNIENIA I ZMIANA TREŚCI SWZ

**dotyczy: postępowania na zamówienie publiczne prowadzone w trybie podstawowym bez negocjacji na zadanie pn. „Dostawa i montaż półki dyskowej do macierzy dyskowej na potrzeby Miejskiego Ośrodka Pomocy Społecznej we Wrocławiu”**

**Numer sprawy DZOB.281.18.2023**

Zamawiający Miejski Ośrodek Pomocy Społecznej, zgodnie z art. 284 ust. 2, ustawy z 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (tj. Dz.U. z 2023 r. poz. 1605 ze zm.) – udziela odpowiedzi na wniosek o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ).

**Dotyczy:** § 7 ust. 4 projektu umowy

**Pytanie:**

Zamawiający określił, że „Łączną maksymalną wysokość kar umownych ustala się wysokości 60% wynagrodzenia brutto określonego w § 6 ust 1”.

Limit 60% wynagrodzenia wykonawcy, należy uznać za rażąco wygórowany i nieracjonalny, z uwagi na wysokość kary umownej przewidzianej na wypadek odstąpienia od umowy z winy wykonawcy, która w przypadku kwestionowanej umowy została ustalona na poziomie 10% łącznego maksymalnego wynagrodzenia brutto.

Rażąco wygórowana kara umowna to zarówno sytuacja, gdy zachwiana zostanie relacja pomiędzy wysokością wynagrodzenia za wykonanie zobowiązania a wysokością kary umownej zastrzeżonej za opóźnienie w wykonaniu przedmiotu umowy, z uwzględnieniem okresu opóźnienia, jak i wtedy, gdy zachwiany został stosunek wysokości zastrzeżonej kary umownej do wysokości doznawanej szkody. Kara umowna jest bowiem surogatem odszkodowania, zastrzeżonym w określonej wysokości i nie może prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia wierzyciela. Przy czym, zmniejszenie zastrzeżonej kary umownej może uwzględniać łączne stosowanie obu wskazanych w art. 484 § 2 k.c. podstaw miarkowania, gdy kara umowna, po zmniejszeniu jej z powodu wykonania zobowiązania w znacznej części, nadal pozostaje rażąco wygórowana (zob. wyrok Sądu Najwyższego z dnia 2 kwietnia 2014 r., IV CSK 416/13).

W wyroku z dnia 29 stycznia 2013 r., KIO 113/13; KIO 117/13, Krajowa Izba Odwoławcza zwróciła uwagę, że zamawiającemu przyznane zostało uprawnienie do ukształtowania postanowień umownych. Zamawiający może, o ile nie wykracza poza unormowanie art. 3531 k.c., dowolnie sformułować postanowienia w zakresie kar umownych, zależnie od sytuacji faktycznej i swoich potrzeb. Kary umowne dla zamawiającego nie pełnią roli ściśle odszkodowawczej. Co do zasady ich znacznie ważniejszą, dla zamawiającego, rolą jest ich funkcja stymulacyjna, dyscyplinująca wykonawcę do prawidłowego wykonania zamówienia. Krajowa Izba Odwoławcza zwróciła również uwagę, że ustanowienie przez zamawiającego możliwości naliczania wysokich kar umownych nie ogranicza prawa wykonawcy do zwrócenia się do sądu powszechnego o dokonanie oceny czy naliczona kara umowna będzie rażąco wygórowana.

W związku z powyższym wnosimy o modyfikację przytoczonego zapisu w następujący sposób: łączna maksymalna wysokość kar umownych nie może przekroczyć 10% wartości wynagrodzenia brutto określonego w § 6 ust. 1 umowy.

**Odpowiedź:**

Zgodnie z art. 286 ust. 1 ustawy Pzp Zamawiający zmienia treść § 7 ust. 4 projektu umowy będącego załącznikiem nr 4 do SWZ, który po zmianie otrzymuje brzmienie: „Łączną maksymalną wysokość kar umownych ustala się wysokości 40% wynagrodzenia brutto określonego w § 6 ust 1.”



W związku z udzieloną odpowiedzią i zaistnieniem okoliczności określonych w art. 284 ust. 3 Ustawy Pzp, Zamawiający **zgodnie z art. 286 ust. 1 ustawy Pzp zmienia termin składania i otwarcia ofert i w związku z tym zmienia treść rozdziału III SWZ w następującym zakresie:**

a) w pkt. 14 „Termin składania ofert” zmienia ppkt.14.3., który otrzymuje następujące brzmienie:  
14.3. **Oferty należy składać w terminie do dnia 26.09.2023 r. do godz. 10:00.**

b) w pkt. 15 „Termin otwarcia ofert” zmienia ppkt.15.1., który otrzymuje następujące brzmienie:  
15.1. **Otwarcie ofert nastąpi dnia 26.09.2023 r. o godz. 11:00**

c) w pkt. 16 „Termin związanie ofertą” zmienia ppkt.16.1., który otrzymuje następujące brzmienie:  
16.1. Wykonawca będzie związany ofertą przez okres **30 dni, tj. do dnia 25.10.2023 r.** Bieg terminu związania ofertą rozpoczyna się wraz z upływem terminu składania ofert.

Jednocześnie informuję, że odpowiedzi są wiążące dla wszystkich.

Z up. Kierownik Działu Obsługi  
Grzegorz Polkowski