



Konin, dn. 11-04-2017 r.

DZ.361-7/2017

ZMIANA TREŚCI SIWZ

Dotyczy:

postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na **„Wynajem i serwis odzieży roboczej i ochronnej dla pracowników Miejskiego Zakładu Gospodarki Odpadami Komunalnymi Sp. z o.o. w Koninie”**

Działając na podstawie art.38 ust.2 i 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2015r., poz. 2164 ze zm.) zwanej dalej ustawą, zamawiający informuje, że wpłynął wniosek o wyjaśnienie treści SIWZ, na który Zamawiający udziela następujących odpowiedzi.

Pytanie

W związku z zamiarem przystąpienia do ww przetargu, zgodnie z art. 38 ust.1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 prawo zamówień publicznych, proszę o udzielenie odpowiedzi na poniższe pytanie.

- **Kary umowne**

Mając na względzie treść wzoru umowy wnoszę o zmianę o 50% wysokości kar umownych zastrzeżonych w powyższych przepisach

W doktrynie prawa zamówień publicznych oraz w aktualnym orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej przy Prezesie Urzędu Zamówień Publicznych dominuje pogląd, że ustanawianie przez zamawiającego w umowie rażąco wysokich kar umownych uznać należy bezwzględnie za naruszenie zasad zachowania uczciwej konkurencji wyrażonej w przepisie art. 7 ustawy prawo zamówień publicznych, które może być uzasadnioną podstawą do żądania unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie art.93 ust.1 pkt 7 ustawy prawo zamówień publicznych z uwagi, iż postępowanie jest obarczone wadą uniemożliwiającą zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego. Stanowisko powyższe znajduje pełne potwierdzenie m. in. Wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 32 lipca 2015 r. sygn. Akt: KIO/1519/15. Zważyć bowiem należy, że kara umowna (odszkodowanie umowne) ze swojej istoty ma charakter wyłącznie odszkodowawczy i kompensacyjny, a nie zaś prewencyjny. Ustalenie przez Zamawiającego zbyt wygórowanych kar umownych dla wykonawców stanowi zatem bezspornie rażące naruszenie prawa w zakresie równości stron umowy, co w konsekwencji prowadzi do sprzeczności celu takiej umowy z zasadami współżycia społecznego i skutkować winno bezwzględną nieważnością czynności prawnej na podstawie przepisu art. 353¹ k.c. w związku z art. 58 § 1 k.c. Należy mieć również na względzie stanowisko Sądu Najwyższego wyrażone w wyroku z dnia 29 listopada 2013 roku sygn. Akt ICSK 124/13, dotyczącego przesłanek miarkowania kar umownych jako rażąco wygórowane. W uzasadnieniu wyroku Sąd wskazał, iż „kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przyznającym mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody. Celem miarkowania kary umownej jest natomiast ochrona równowagi interesów stron i zapobieżenie nadmiernemu obciążeniu dłużnika oraz niesłusznemu wzbogaceniu wierzyciela”.

Odpowiedź:

Zamawiający dokuje zmian w treści projektu umowy stanowiącego załącznik nr 8 do SIWZ w części § 8 **Kary umowne**. Zmieniona treść zapisu otrzymuje brzmienie:

1. Strony ustalają odpowiedzialność za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązań umownych w następujących wysokościach i przypadkach:

1) Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną:

- a) w przypadku nie dotrzymania terminu, o którym mowa w §3 ust 3a) w wysokości 300,00 zł za każdy dzień zwłoki.
- b) w przypadku niedostarczenia w terminie przedmiotu umowy, o którym mowa w §3 ust 3b) w wysokości 0,3% wynagrodzenia umownego brutto, o którym mowa w § 4 ust. 1 umowy, za każdy dzień zwłoki
- c) w przypadku niedotrzymania częstotliwości odbioru odzieży brudnej i dostawie czystej określonej w załączniku nr 5 (specyfikacja przydziału odzieży) - w wysokości 100,00 zł za każdy dzień zwłoki.
- d) w przypadku nie dotrzymania terminu, o którym mowa w §1 ust 3 pkt 9 w wysokości 150,00 zł za każdy dzień zwłoki.
- e) w przypadku nie dotrzymania terminu, o którym mowa w §6 ust 3 w wysokości 100,00 zł za każdy dzień zwłoki.
- f) za nienależyte wykonywanie przedmiotu umowy przez Wykonawcę – w wysokości 10% miesięcznego wynagrodzenia brutto, wynikającego z formularza cenowego, stanowiącego załącznik nr 2 do umowy. Przez nienależyte wykonanie przedmiotu umowy Zamawiający będzie rozumiał nie wywiązywanie się z wymogów zawartych w SIWZ, w szczególności odnoszących się do opisu przedmiotu zamówienia i sposobu jego realizacji oraz postanowień niniejszej umowy.
- g) każdorazowo za niedopełnienie wymogu zatrudnienia pracowników w rozumieniu przepisów Kodeksu Pracy - w wysokości iloczynu kwoty minimalnego wynagrodzenia za pracę ustalonego na podstawie przepisów o minimalnym wynagrodzeniu za pracę (obowiązujących w chwili stwierdzenia przez Zamawiającego niedopełnienia wymogu zatrudnienia pracowników w rozumieniu przepisów Kodeksu Pracy) i liczby miesięcy w okresie realizacji umowy, w których nie dopełniono przedmiotowego wymogu - za każdego pracownika wskazanego w „Wykazie pracowników” (załącznik nr 5 do umowy) niezatrudnionego na podstawie Kodeksu Pracy. Minimalne wynagrodzenie za pracę ustalone zostanie proporcjonalnie do wymiaru etatu niezatrudnionego pracownika.

2. Niezależnie od ustalonych kar, strony mogą dochodzić odszkodowania uzupełniającego na zasadach ogólnych, w przypadku gdy szkoda przewyższa wysokość nałożonych kar

3. Kara umowna zostanie zapłacona przez stronę, która naruszyła postanowienia umowy, w terminie 14 dni od daty wystąpienia przez drugą stronę z żądaniem zapłaty.

4. Należność z tytułu kar umownych Wykonawca wpłaca na rachunek bankowy Zamawiającego wskazany w nocie obciążeniowej.

5. Zamawiający w razie zwłoki w zapłacie kary może potrącić należną mu karę z należności wykonawcy lub dochodzić na drodze sądowej.

Zamawiający informuje, że pytanie oraz udzielona odpowiedź stają się integralną częścią SIWZ i będą wiążące przy składaniu ofert.

Prezes Zarządu

mgr inż. Jan Skalski

Otrzymują:

Wykonawcy uczestniczący w postępowaniu.

Miejski Zakład Gospodarki
Odpadami Komunalnymi sp. z o.o.
ul. Sulańska 13, 62-510 Konin
tel: 63 246 81 79 fax: 63 211 32 78
NIP: 6652970029 REGON 301719592