

STAROSTWO POWIATOWE W BYDGOSZCZY

Bydgoszcz, 09 lipca 2024 r.

Znak sprawy OR-VII.272.3.6.2024

Zamawiający

POWIAT BYDGOSKI

ul. J. Słowackiego 3

85-008 Bydgoszcz

Odpowiedzi na zapytania Wykonawców

Dotyczy postępowania klasycznego prowadzonego trybie podstawowym bez negocjacji, o którym mowa w art. 275 pkt. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2023 r., poz. 1605 z późn.zm.) pn:

ZAKUP SPRZĘTU INFORMATYCZNEGO I OPROGRAMOWANIA (ID 948785)

ogłoszonego w BZP pod numerem 2024/BZP 00396206/01 z dnia 04.07.2024 r.

Zapytanie 1 (data wpływu 04.07.2024)

Ponieważ zamawiający określił wysokość kary niezgodnie z rekomendacjami Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych w sprawie dobrych praktyk kontraktowych:

https://www.uzp.gov.pl/data/assets/pdf_file/0023/42737/Zalacznik-1-Dobre-i-zle-praktyki-kontraktowe.pdf , pkt. 1.2 lit. a), str. 10

Zgodnie z rekomendacją, kary wyrażone w procentach o wysokości odpowiadającej naruszeniu i wartości umowy winny być w przedziale 0,1%-0,5% za każdy dzień zwłoki. Zatem wnosimy o zmianę wartości na mieszczącą się w tym zakresie.

Odpowiedz do Pytania 1:

Zamawiający informuje, że nie wyraża zgody na zmianę wysokości kar umownych.

Zgodnie z art. 353¹ ustawy z dnia 23 kwietnia 1964 r. – Kodeks cywilny (t.j. Dz.U. z 2023 r. poz. 1610 ze zm.)(dalej: kc) „Strony zawierające umowę mogą ułożyć stosunek prawny według swego uznania, byleby jego treść lub cel nie sprzeciwiały się właściwości (naturze) stosunku, ustawie ani zasadom współżycia społecznego”, co więcej Krajowa Izba odwoławcza w wyroku z dnia 20 listopada 2015 r., KIO 2399/15, stwierdziła iż „Co do zasady, Zamawiający uprawniony jest do kształtowania postanowień umowy w sprawie zamówienia publicznego. Przy uwzględnieniu zasady swobody umów wyrażonej

w art. 353¹ kc”. W ustawie z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2023 r., poz. 1605 z późn.zm.)(dalej: ustawy Pzp), nie określono miarkowania kar umownych, jednakże zgodnie z art. 436 pkt. 3 ustawy Pzp treść umowy musi określać łączną maksymalną wysokość kar umownych, których mogą dochodzić strony.

Kary określone w Projektowanych postanowieniach umowy (Załącznik nr 2 do SWZ) w § 7 ust. 1 zostały skonstruowane w taki sposób, aby zabezpieczyć interes Zamawiającego oraz zapewnić terminową realizację zamówienia, szczególnie, że jednym z kryteriów oceny ofert jest termin realizacji zamówienia. Kara umowna, dotycząca zwłoki ma również na celu mobilizację Wykonawcy do działania zgodnego z treścią umowy i ustalonym samodzielnie terminem dostawy.

Zamawiający zaznacza również, że nie wszystkie wyszczególnione dobre praktyki czy rekomendacje publikowane na stronie Urzędu Zamówień Publicznych powinny być obligatoryjnie stosowane w każdym postępowaniu, dodatkowo w większości publikacji zaznaczono, że stanowią one jedynie praktyczne wskazówki dla Zamawiających, dotyczące kwestii, które powinni rozważyć na etapie planowania i przygotowywania postępowania.

Podpisał Starosta Bydgoski Piotr Kozłowski