

Starostwo Powiatowe w Tarnowskich Górach



Tarnowskie Góry, 28 listopada 2018 r.

AZ.272.9.1.2018

Wykonawcy według rozdzielnika

dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie art. 138o ustawy Prawo zamówień publicznych pn.: Świadczenie usług pocztowych na potrzeby Starostwa Powiatowego w Tarnowskich Górach

W związku z zapytaniem dotyczącym treści ogłoszenia o zamówieniu, w imieniu Zamawiającego – Powiatu Tarnogórskiego, działając w oparciu o rozdział 1, ust. 9 ogłoszenia, **udzielam odpowiedzi i zmieniam treść ogłoszenia o zamówieniu w następujący sposób:**

Pytanie 1:

Zamawiający w treści istotnych postanowień umowy, stanowiących zał. nr 4 do ogłoszenia o zamówieniu § 9, ust. 4 określił konsekwencje nie wywiązania się z usługi odbioru przesyłek.

Czy uwzględniając wewnętrzne regulacje wykonawcy w zakresie usługi odbioru przesyłek, zamawiający dopuszcza zmodyfikowanie zapisu dotyczącego kary w przypadku nienależytego wykonania umowy w zakresie odbioru korespondencji za niezgłoszenie się wykonawcy po odbiór przesyłek w oznaczonym dniu, w wysokości 200% opłaty za jeden odbiór?

Odpowiedź:

Zapis § 9, ust. 4 w załączniku nr 4 do ogłoszenia o zamówieniu (treści istotnych postanowień umowy) otrzymuje brzmienie:

„4. Zamawiający ma prawo obciążyć Wykonawcę karą umowną w wysokości 200% opłaty za jeden odbiór za każdy przypadek osobno w sytuacji nie odebrania od Zamawiającego przesyłek w wyznaczonym dniu i czasie, za wyjątkiem okoliczności spowodowanych przyczynami nie zawnionymi przez Wykonawcę.”

Pytanie 2:

Zamawiający w treści istotnych postanowień umowy, stanowiących zał. nr 4 do ogłoszenia o zamówieniu - § 11 określił kary umowne.

Czy Zamawiający usunie z § 11 ust. 2 oraz ust. 3?

Odpowiedź:

Kara umowna za odstąpienie od umowy wobec tego, że odstąpienie stanowi m.in. konsekwencje niewykonania lub nienależytego wykonania umowy **znajduje oparcie w art. 483 kodeksu cywilnego**. Do umów zawartych na podstawie ustawy Prawo zamówień publicznych stosuje się przepisy Kodeksu cywilnego, które przewidują przesłanki odstąpienia od umowy. Odstąpienie jest związane z niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem umowy po stronie wykonawcy, co jest skorelowane z art. 483 kodeksu cywilnego. Co do kwestii kompensaty kary z wynagrodzenia wskazać należy,

Klauzule informacyjne wynikające z ogólnego rozporządzenia o ochronie danych z dnia 27 kwietnia 2016 roku zostały zamieszczone na stronie internetowej Starostwa Powiatowego w Tarnowskich Górach (<http://www.powiat.tarnogorski.pl/>).



że kodeks cywilny nie uzależnia skorzystania z prawa do potrącenia od uznania wzajemnego roszczenia przez drugą stronę.

Podkreślenia wymaga, że zamawiający jako jednostka sektora finansów publicznych podlega rygorom **dyscypliny finansów publicznych** i zobowiązany jest do racjonalnego wydatkowanie środków publicznych, w tym wyboru wykonawców gwarantujących należyte wykonywanie zamówień.

Kara umowna ma charakter prewencyjno-motywacyjny dla wykonawcy. Jest też niejednokrotnie, poza odstępniem od umowy, jedynym narzędziem w rękach instytucji zamawiającej, za pomocą którego może zdyscyplinować kontrahenta.

Stanowisko akceptujące prawo zamawiającego do obwarowania umowy o zamówienie publiczne karami umownymi nakładanymi na wykonawcę Krajowa Izba Odwoławcza wyraziła przykładowo w wyroku z 22 grudnia 2008 r. (sygn. akt KIO/UZP 1431/08), w którym stwierdziła, że: „Na gruncie p.z.p., kara umowna ma szczególne znaczenie. Bardzo istotna jest funkcja prewencyjno-wychowawcza, z punktu widzenia której kara umowna ma stanowić zaporę do dokonywania naruszeń, a skuteczną barierą będzie wtedy, kiedy jej dolegliwość będzie miała znaczenie, w sensie finansowym, dla wykonawcy”.

Natomiast w wyroku z 28 kwietnia 2009 r. (sygn. akt KIO/UZP 469/09) skład orzekający stwierdził, że: „Prawo zamówień publicznych wprowadza ograniczenia swobody umów, bowiem już na etapie Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, zgodnie z art. 36 ust. 1 pkt 16 ustawy Pzp, Zamawiający zobowiązany jest określić istotne dla stron postanowienia, które zostaną wprowadzone do treści zawieranej umowy w sprawie zamówienia publicznego, ogólne warunki umowy albo wzór umowy, jeżeli Zamawiający wymaga od wykonawcy, aby zawarł z nim umowę na takich warunkach. Zatem to do Zamawiającego należy określenie warunków umowy. W ocenie Izby Zamawiający ma prawo użyć dozwolonych przepisami prawa środków zabezpieczających interes Zamawiającego, bowiem opóźnienia w realizacji zamówienia, niewykonanie umowy lub jej nienależyte wykonanie mogą skutkować dla Zamawiającego poważnymi konsekwencjami”.

Mając powyższe na uwadze, Zamawiający nie wyraża zgody na wykreślenie ust. 2 oraz ust. 3 w § 11 w treści istotnych postanowień umowy, stanowiącym zał. nr 4 do ogłoszenia o zamówieniu.

Ponadto zawiadamiam, że termin składania ofert oraz termin otwarcia ofert nie ulega zmianie.

**z up. Zarządu Powiatu
SEKRETARZ POWIATU**

Barbara Machura