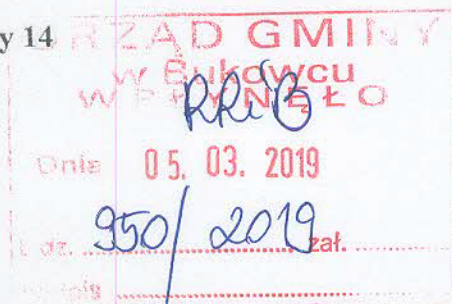


Gmina Bukowiec

Ul. Dr F. Ceynowy 14

86-122 Bukowiec



05.03.2019r.

Dotyczy: Modernizacja oświetlenia ulicznego na terenie gminy Bukowiec na urządzenia energooszczędne proekologiczne (RRiB.271.3.2019.BM)

Szanowni Państwo,

W związku z udziałem naszej Firmy w przetargu prosimy o udzielenie odpowiedzi na poniższe pytania:

1. Prosimy o ograniczenie łącznej odpowiedzialności kontraktowej Wykonawcy do 100% wartości kontraktu.
2. Prosimy o wyłączenie odpowiedzialności Wykonawcy za szkody pośrednie.
3. Prosimy o wprowadzenie limitu kar umownych do 10% wartości kontraktu.
4. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów umowy poprzez naliczanie kar umownych za **zwłokę** Wykonawcy, a nie za **opóźnienie** wykonania umowy?

Proponowana zmiana opóźnienia na zwłokę, pozwoli oferentom zredukować wysokość wynagrodzenia, gdyż ryzyka prawne (legal risk) mają bezpośredni wpływ na kalkulację oferty. Tym samym, legal risk przy samej zwłoce będą mniej istotne niż przy opóźnieniu, co przełoży się na korzystniejsze dla Zamawiającego warunki oferty. Ponadto, reguły korporacyjne wielu potencjalnych oferentów nie pozwalają na przyjęcie tak szerokiej odpowiedzialności jak ta obejmująca również opóźnienie. W związku z tym, ilość oferentów gotowych złożyć swoje oferty będzie zredukowana, a co za tym idzie konkurencja zostanie istotnie ograniczona. Odpowiedzialność za opóźnienie wyeliminuje bowiem część Wykonawców.

Zmiana powyższej regulacji będzie zatem korzystna dla Zamawiającego, który w jej wyniku nie narazi się na zarzut ograniczania konkurencji oraz zwiększy

prawdopodobieństwo wyłonienia oferty znacznie korzystniejszej finansowo poprzez obniżenie ceny.

Ponadto, należy zaznaczyć, że pomimo prawa do jednostronnego ustalania warunków umowy przez Zamawiającego, Zamawiający nie powinien tego prawa nadużywać. Prawo do kształtowania warunków umowy nie ma bowiem charakteru absolutnego, ponieważ Zamawiający powinien mieć na względzie ograniczenia wynikające z art. 3531 KC i art. 5 KC, zgodnie z którym nie może czynić ze swojego prawa użytku, który byłby sprzeczny ze społeczno-gospodarczym przeznaczeniem lub zasadami współżycia społecznego.

Dodatkowo, warto zauważyć, że przepisy Kodeksu cywilnego również przewidują odpowiedzialność dłużnika za zwłokę, a nie opóźnienie, które co do zasady jest niezawinione przez dłużnika.

Ponad to, jak mówi raport UZP stanowiący załącznik do pisma: „Projektując zapisy umowne w przedmiocie kar umownych, Zamawiający powinni mieć na uwadze, że Wykonawcy nie odpowiadają za zdarzenia, na których powstanie nie mają wpływu, a wysokość kar umownych nie może być dowolna.”

Z poważaniem,