

## Pytania i odpowiedzi z dnia 09.11.2020 r.

do przetargu nieograniczonego pn. „Dostawa sukcesywna oleju napędowego do stacji paliw GOKOM Sp. z o.o. w Boguchwale w 2021 roku” znak: ZP/7/2020.

**Pytanie 1:** Wnosimy o korektę brzmienia § 7 ust. 2 projektu umowy, aby termin płatności był liczony od dnia wystawienia faktury.

Z racji braku możliwości powzięcia informacji o dacie otrzymania faktury przez Zamawiającego oraz brakiem możliwości wprowadzenia do systemu księgowego Wykonawcy terminu płatności faktury w brzmieniu zaproponowanym przez Zamawiającego, a przez to brakiem możliwości automatycznej weryfikacji dochowania terminu płatności, co może wiązać się z błędnym naliczeniem odsetek za nieterminową wpłatę, proponujemy następujące brzmienie § 7 ust. 2 projektu umowy: „Zapłata należności nastąpi jednorazowo w ciągu 21 dni od daty wystawienia prawidłowej faktury Zamawiającemu.”

Jednocześnie informujemy, iż faktura dokumentująca dostawę jednostkową towaru do Zamawiającego jest zawsze wystawiana z datą tej dostawy, stąd dla ustalenia terminu zapłaty należności ujętej w danej fakturze nie jest konieczne jej dostarczenie Zamawiającemu.

**Odpowiedź:** Zamawiający zmienia § 7 ust. 2 projektu umowy na „Zapłata należności nastąpi jednorazowo w ciągu 21 dni od daty wystawienia prawidłowej faktury Zamawiającemu”

**Pytanie 2:** Wnosimy o obniżenie kary opisanej w § 8 ust. 1 projektu umowy do wysokości:

- a) 0,5 % wartości netto dostawy niezrealizowanej na skutek: nie potwierdzenia jej zgłoszenia przez Wykonawcę, nie przyjęcia jej przez Zamawiającego ze względów jakościowych lub niedostarczenie paliwa w terminie – za każdy dzień opóźnienia,
- b) 3 % wartości netto 100 m<sup>3</sup> paliwa pomnożonych przez ceny jednostkowe wskazane w § 3 ust. 2 - w przypadku odstąpienia od umowy przez Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy,
- c) 3 % wartości netto dostarczonej i przyjętej partii paliwa o parametrach gorszych niż określone w atescie jakościowym, o którym mowa w § 4 ust. 5 umowy

W opinii wykonawcy kary w zaproponowanej wysokości wydają się wygórowane i nieadekwatne do naruszeń oraz do wartości umowy. Stwierdzenie to wyrażamy jako doświadczony uczestnik wielu postępowań o udzielenie zamówień publicznych. Zgodnie z orzecznictwem kara umowna pełni funkcję odszkodowawczą – kompensacyjną, która ma za zadanie wzajemne pobudzanie stron umowy do spełniania przez nie swoich obowiązków wynikających z umowy. Jednocześnie zgodnie z wyrokiem Sądu Apelacyjnego w Warszawie z dnia 11 października 2016 r. (sygn. akt I ACa 1673/15) przy ocenie, czy nakładana kara umowna jest zbyt wysoka należy brać również relację między wysokością zastrzeżonej kary umownej a wysokością wynagrodzenia należnego stronie zobowiązanej do zapłaty kary umownej. W naszej opinii w przypadku przedmiotowych kar umownych powyższe relacje są zdecydowanie zbliżone. Zastosowanie przedmiotowych kar umownych może dojść do sytuacji, w której wykonawca obarczany zostanie ryzykiem niewspółmiernym do realizowanych zadań oraz kwoty zamówienia.

**Odpowiedź:** Zamawiający zmienia § 8 ust. 1 projektu umowy na:

„ W razie nie wykonania lub nienależytego wykonania umowy, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne w wysokości:

- 2 % wartości netto dostawy niezrealizowanej na skutek: nie potwierdzenia jej zgłoszenia przez Wykonawcę, nie przyjęcia jej przez Zamawiającego ze względów jakościowych lub niedostarczenie paliwa w terminie,

- 5 % wartości netto 100 m<sup>3</sup> paliwa pomnożonych przez ceny jednostkowe wskazane w § 3 ust. 2 - w przypadku odstąpienia od umowy przez Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy,
- 8 % wartości netto dostarczonej i przyjętej partii paliwa o parametrach gorszych niż określone w atęście jakościowym, o którym mowa w § 4 ust. 5 umowy.”

**Pytanie 3: Wnosimy o wprowadzenie do umowy poniższego postanowienia:**

*„W przypadku braku zapłaty przez Zamawiającego ceny sprzedaży towaru za dwie dostawy Wykonawca ma prawo wstrzymać kolejną dostawę towaru do czasu otrzymania zapłaty. Niezależnie od uprawnienia, o którym mowa w poprzednim zdaniu Wykonawca ma prawo, po uprzednim wystosowaniu do Zamawiającego wezwania do zapłaty, rozwiązać umowę ze skutkiem natychmiastowym bez zachowania okresu wypowiedzenia. Takie zachowanie Wykonawcy nie będzie traktowane jako niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy”.*

**Odpowiedź: Zamawiający nie wprowadza wnioskowanego postanowienia.**

**Pytanie 4: Wnosimy o wprowadzenie do umowy poniższych postanowień umowy dot. tzw. Siły wyższej:**

*Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za opóźnienie w dostawie lub brak dostawy, chyba że wynikają one z przyczyn leżących po jego stronie. Wykonawca nie ponosi w szczególności odpowiedzialności za opóźnienie w dostawie lub brak dostawy, jeżeli są one następstwem:*

*a) zdarzeń stanowiących przypadku „siły wyższej” (jak np. zamach terrorystyczny, zamieszki, demonstracje, stan nadzwyczajny lub wyjątkowy, klęska żywiołowa), bądź*

*b) na skutek następstw rozprzestrzeniania się obecnie na terenie RP wirusa SARS-CoV-2, mogących mieć wpływ na terminowość wykonania dostaw (w tym problemów z zapewnieniem osób koniecznych do realizacji dostaw, etc.), bądź*

*c) wprowadzenia ograniczeń lub innych restrykcji organizacji ruchu w miejscu dostawy lub na trasie do miejsca dostawy obowiązujących w terminie dostawy.*

*W razie zniesienia wprowadzonych wcześniej ograniczeń lub innych restrykcji organizacji ruchu w miejscu dostawy lub na trasie do miejsca dostawy Zamawiający zobowiązany jest poinformować o tym niezwłocznie Wykonawcę w czasie pozwalającym na przygotowanie dostawy nie później jednak niż dzień przed terminem dostawy. W razie opóźnienia w dostawie lub braku dostawy z w/w przyczyn Zamawiający nie będzie formułował wobec Wykonawcy żadnych roszczeń lub pretensji.*

**Odpowiedź: Zamawiający wprowadza wnioskowane postanowienia w §9 projekcie umowy. Aktualny projekt umowy należy pobrać ze strony [www.go-kom.pl](http://www.go-kom.pl) w pliku SIWZ i załączniki- załącznik nr 5 – umowa.**