

ZAKUP I DOSTAWA SYSTEMU NAGŁOŚNIENIA NIEZBĘDNEGO DO REALIZACJI SPEKTAKLI OPEROWYCH, MUSICALI ORAZ KONCERTÓW, W TYM PLENEROWYCH NA POTRZEBY WARSZAWSKIEJ OPERY KAMERALNEJ.

Nr postępowania: WOK/4/2026

W związku z prowadzonym postępowaniem w trybie podstawowym bez negocjacji na podstawie art. 275 pkt. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych (zwanej dalej Ustawą), Zamawiający zgodnie z art. 284 ust. 2 Ustawy udziela wyjaśnień treści specyfikacji warunków zamówienia (SWZ). Mając na uwadze treść art. 284 ust. 6 Ustawy, Zamawiający udostępnia treść zapytań wraz z wyjaśnieniami bez ujawniania źródła zapytania.

Pytanie 1.

Działając na podstawie art. 284 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych, zwracamy się z wnioskiem o dokonanie modyfikacji Załącznika nr 1 do SWZ (Projektowane postanowienia umowy) w zakresie § 7 ust. 1 dotyczącym kar umownych.

Wnosimy o zmianę dotychczasowego brzmienia § 7 ust. 1 poprzez zastąpienie sztywnych, rażąco wygórowanych stawek kwotowych (wynoszących do 10 000 zł za dzień zwłoki) oraz stawki za odstąpienie od umowy (wynoszącej 25%), stawkami o charakterze procentowym, odpowiadającym realiom rynkowym oraz zasadzie proporcjonalności i równości stron umowy.

Proponowane brzmienie § 7 ust. 1:

„1. Zamawiający uprawniony jest do obciążenia Wykonawcy karami umownymi z tytułu:

- a) zwłoki w wykonaniu przedmiotu umowy – w wysokości 0,2% łącznego wynagrodzenia brutto określonego w § 4 ust. 1, za każdy dzień zwłoki, w stosunku do terminu określonego w § 2 ust. 1;*
- b) zwłoki w usunięciu wad i usterek stwierdzonych przy odbiorze – w wysokości 0,1% łącznego wynagrodzenia brutto za każdy dzień zwłoki liczony od upływu wyznaczonego terminu na usunięcie wad i usterek;*
- c) zwłoki w usunięciu wad i usterek stwierdzonych w okresie gwarancji i rękojmi – w wysokości 0,1% wartości brutto urządzenia, którego wada dotyczy, za każdy dzień zwłoki liczony od upływu terminu na usunięcie wad i usterek;*
- d) zwłoki w dostarczeniu urządzenia/komponentu/elementu zastępczego w okresie gwarancji i rękojmi – w wysokości 200,00 zł za każdy dzień zwłoki liczony od upływu terminu na dostarczenie urządzenia/komponentu/elementu zastępczego;*
- e) zwłoki w wymianie urządzenia/komponentu/elementu na nowy w okresie gwarancji i rękojmi – w wysokości 0,1% wartości brutto wymienianego urządzenia za każdy dzień zwłoki liczony od upływu terminu na dostarczenie nowego urządzenia/komponentu/elementu;*
- f) odstąpienia przez którąkolwiek ze Stron od Umowy w całości z przyczyn, za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca – w wysokości 10% łącznego wynagrodzenia określonego w § 4 ust. 1 Umowy;*

- *g) odstąpienia przez którąkolwiek ze Stron od Umowy w części z przyczyn, za które odpowiedzialność ponosi Wykonawca – w wysokości 10% wynagrodzenia, które przysługiwałoby Wykonawcy z tytułu realizacji części Umowy, objętej oświadczeniem o odstąpieniu.”*

Uzasadnienie wniosku:

Ustalenie kar umownych na poziomie ryczałtowym (kwotowym) w wysokości aż 10 000 zł za każdy (w tym rozpoczęty) dzień zwłoki w odniesieniu do czynności gwarancyjnych (w tym dostawy drobnych komponentów, takich jak akumulatory czy mikrofony nagłowne) stoi w jaskrawej sprzeczności z dyspozycją art. 484 § 2 Kodeksu cywilnego w zw. z art. 8 ust. 1 ustawy Pzp (kary rażąco wygórowane).

W przypadku awarii pojedynczego elementu o niskiej wartości rynkowej, naliczenie kary w kwocie 10 000 zł dziennie doprowadzi do natychmiastowego zachwiania ekwiwalentności świadczeń stron i rażącego pokrzywdzenia Wykonawcy. Powszechnie akceptowanym standardem w zamówieniach publicznych na dostawy sprzętu audio-video są kary liczone w ułamkach procenta wartości całego kontraktu lub wartości wadliwego elementu.

Ponadto standardowa, powszechnie stosowana na rynku wysokość kary z tytułu odstąpienia od umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy wynosi 10% łącznego wynagrodzenia brutto.

Odpowiedź.

Ocena czy kara umowna jest rażąco wygórowana nie może być dokonywana wyłącznie przez odniesienie jej do wartości pojedynczego elementu zamawianego sprzętu. Należy uwzględnić całokształt stosunku zobowiązaniowego, w szczególności wartość i charakter zamówienia (umowy), znaczenie terminowej realizacji dla Zamawiającego oraz rodzaj i wagę naruszenia, czyli ocenić jaką potencjalnie szkodę może WOK takie naruszenie spowodować. Sam fakt określenia kary kwotowo, a nie procentowo, nie przesądza o jej rażącym wygórowaniu.

Istotne znaczenie ma przy tym § 7 ust. 2 Umowy, zgodnie z którym łączna wysokość kar umownych nie może przekroczyć 25% łącznego wynagrodzenia Wykonawcy. Postanowienie to ogranicza odpowiedzialność Wykonawcy i zapobiega nieograniczonemu naliczaniu kar. Jednocześnie realizuje obowiązek określenia maksymalnej łącznej wysokości kar wynikający z art. 436 pkt 3 pzp;

Kary przewidziane w §7 ust. 1 dotyczą zwłoki, a więc niedochowania terminu z zawinionych przyczyn, za które Wykonawca ponosi odpowiedzialność (art. 476 k.c.). Pobocznie warto zaznaczyć, że Wykonawca jest profesjonalistą działającym na rynku, od którego wymaga się wyższej staranności, która wymaga z zawodowego charakteru prowadzonej przez niego działalności.

Nie można utożsamiać zasady równości kontraktowej, którą wywodzi się w polskim prawie z zasady swobody umów (art. 353¹ k.c.) z obowiązkiem identycznego tj. równego ukształtowania praw i obowiązków stron. Dopuszczalne jest zastrzeżenie na rzecz Zamawiającego instrumentów zabezpieczających prawidłową realizację zamówienia, o ile są one związane z jego przedmiotem, proporcjonalne i zgodne z pzp oraz kc. Natomiast zasada proporcjonalności oznacza, że warunki udziału w postępowaniu, wymagania wobec Wykonawców i inne środki stosowane przez Zamawiającego powinny być adekwatne i niezbędne do osiągnięcia celu

postępowania, a więc nie mogą wykroczać poza to, co jest konieczne do jego realizacji, ale to nie oznacza równości stron.

W konsekwencji, samo twierdzenie Wykonawcy, że kara w wysokości 10 000 zł za każdy dzień zwłoki jest rażąco wygórowana z uwagi na możliwość jej zastosowania do komponentu o niższej wartości, nie jest wystarczające do uznania postanowienia za nieproporcjonalne lub niezgodne z prawem. Trzeba odnieść to zastrzeżenie do omówionych powyżej kwestii.

Zamawiający nie przychyliła się do wniosku Wykonawcy o zmianę zapisów umowy.

Pytanie 2.

Zwracamy się z prośbą o wyjaśnienie oraz doprecyzowanie zapisów Załącznika nr 1 do SWZ (Projektowane postanowienia umowy) w § 1 ust. 2 pkt 20), zgodnie z którym zakres przedmiotu umowy obejmuje: *„Dostawę pozostałego osprzętu i okablowania niezbędnego do prawidłowej eksploatacji Systemu.”*

Wskazujemy, iż powyższa pozycja pojawia się wyłącznie w projekcie umowy, natomiast nie została wyszczególniona ani opisana w Załączniku nr 5 do SWZ (Szczegółowy Opis Przedmiotu Zamówienia).

W związku z powyższym prosimy o wyjaśnienie co zamawiający rozumie poprzez ww pozycję?

Z zestawienia sprzętowego można domniemywać, że pozycja ta może obejmować m.in. okablowanie połączeniowe lub dodatkowe skrzynie transportowe. Jeśli tak, prosimy o precyzyjne określenie ilości oraz rodzaju wymaganych skrzyń i okablowania. Jeżeli Zamawiający przewiduje w ramach tego punktu również inne akcesoria, także prosimy o ich szczegółowe wyszczególnienie.

Odpowiedź.

Zamawiający wymaga dwóch przewodów głośnikowych do instalacji stałej niezbędnych do podłączenia przetworników wielkości 4 cale. Długość nie większa niż 30 metrów.

ZASTĘPCA DYREKTORA
ds. Administracyjnych

Arkadiusz Majcher