

Politechnika Warszawska
Wydział Elektroniki i Techniki Informatycznych
ul. Nowowiejska 15/19, 00-665 Warszawa

Warszawa 27.07.2023 r.

Do: Wykonawców

Postępowanie nr: WEiTI/33/ZP/2023/1036

Tryb: przetarg nieograniczony

na: **Zakup i dostawa urządzeń cyfrowych do transmisji i tłumienia sygnału w sieciach dostępowych 5G wraz z osprzętem**

ODPOWIEDZI NA PYTANIA

Zamawiający zgodnie z art. 284 ust. 1 wz. z ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 z późn. zm.) - zwanej dalej ustawą przekazuje treści pytań z dnia 24.07.2023 r. wraz z wyjaśnieniami, które wpłynęły w niniejszym postępowaniu:

„Niniejszym prosimy o odpowiedź czy zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisów we wzorze umowy – par. 5, p. 4., par. 5. P. 8., par. 5. P. 10 i wynikających z nich:

Pytanie nr 1

Zgodnie z Par. 5, p. 4. W przypadku dwukrotnego stwierdzenia, że Wykonawca nie wykonuje świadczeń z tytułu gwarancji albo wykonuje je niezgodnie z warunkami i terminami wskazanymi w niniejszej umowie, SWZ i jego ofercie, podmiot odbierający, którego to zachowanie Wykonawcy dotyczy, będzie uprawniony do naliczenia kary umownej za każdy następny przypadek niewykonania lub nienależytego wykonywania świadczeń gwarancyjnych, i to w wysokości 20% kwoty wynagrodzenia netto Wykonawcy za zapotrzebowanie, w skład której wchodził wadliwy przedmiot zamówienia.

Uzasadnienie:

- Wykonanie niniejszego świadczenia niezgodnie z terminem wskazanym w umowie to opóźnienie lub zwłoka. Przy czym za zwłokę tzn. opóźnienie niewynikające z winy wykonawcy, zgodnie z PZP nie mogą być nakładane kary umowne, jeżeli nie jest to uzasadnione okolicznościami lub zakresem zamówienia. Ten zapis zatem jako zbyt ogólny, obejmuje także nakładanie kar za opóźnienie niebędące zwłoką i powinien zostać zmieniony.

- Nie jest też określone czym jest „stwierdzenie”, że wykonawca nie wykonuje świadczeń - kto stwierdza ten fakt, kiedy i czego dotyczy. Zamawiający już przy pierwszej naprawie gwarancyjnej, jeżeli wystąpi np. opóźnienie o jeden dzień może stwierdzić niewywiązanie się z umowy. Ten sam lub inny pracownik

Zamawiającego może stwierdzić to samo następnego dnia, lub kilka godzin później. W ten sposób już przy pierwszym świadczeniu gwarancyjnym może dojść do nałożenia, w naszym mniemaniu niesłusznie, kar umownych. „Stwierdzenie” niewywiązania się z umowy w przypadku takiego zapisu powinno być dookreślone – np. że dotyczy przypadku jednego zgłoszenia gwarancyjnego niezwiązanego z innym.

- Określenie kwoty na 20% wartości wynagrodzenia netto Wykonawcy za zapotrzebowanie jest kwotą nieproporcjonalnie wysoką. Kary za odstąpienie od umowy przez Wykonawcę, z przyczyn leżących po jego stronie przewidziane są na poziomie 10%, tymczasem za kwestie związane ze świadczeniem usług gwarancji wynoszą aż 20%, mimo że świadczenia te mogą dotyczyć na przykład towarów, których dłuższy brak nie wpływa na pracę pozostałych dostarczonych towarów. Kary umowne powinny służyć naprawie szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania. Szkada wynika np. z nienależytego wykonania świadczenia z tytułu gwarancji jest, zwłaszcza w tym przypadku mniejszą szkodą niż np. odstąpienie od umowy, które to może spowodować zgodnie z zapisami w umowie, że poszczególne podmioty odbierający może utracić możliwość sfinansowania zamówienia.

Należy przy tym dodać, że jeżeli szkoda będzie wyższa niż przewidziana kara umowna to Zamawiający zastrzega w umowie możliwość dochodzenia odszkodowania zgodnie z ogólnymi regułami wynikającymi z Kodeksu cywilnego (art. 471 kc).

W zawiązku z tym proponujemy w p. 4 zastosować zapisy, analogiczne do p.1 tego samego paragrafu oraz określić maksymalną wysokość kar umownych z tego tytułu na 10 % wartości wynagrodzenia Wykonawcy tj.

1) W przypadku, gdy Wykonawca nie wykonuje świadczenia z tytułu gwarancji albo wykonuje je niezgodnie z warunkami i terminami wskazanymi w niniejszej umowie, SWZ i jego ofercie, z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, podmiot odbierający, którego to zachowanie Wykonawcy dotyczy będzie uprawniony do naliczenia kary umownej za zwłokę lub

niedotrzymanie innych warunków nieokreślonych terminem, w wysokości 0,2% wynagrodzenia netto, za zapotrzebowanie, w skład którego wchodził przedmiot zamówienia, i to za każdy rozpoczęty dzień zwłoki lub za każde niedotrzymanie innych warunków nieokreślonych terminem.

Odpowiedź na pytanie 1

Zamawiający zmienia zapis w załączniku nr 4 do SWZ Par. 5, p.4. na:

W przypadku dwukrotnego stwierdzenia, że Wykonawca nie wykonuje świadczeń z tytułu gwarancji albo wykonuje je niezgodnie z warunkami i terminami wskazanymi w niniejszej umowie, SWZ i jego ofercie z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy, podmiot odbierający, którego to zachowanie Wykonawcy dotyczy, będzie uprawniony do naliczenia kary umownej za każdy następny przypadek niewykonania lub nienależytego wykonywania świadczeń gwarancyjnych, i to w wysokości 10% kwoty wynagrodzenia netto Wykonawcy za zapotrzebowanie, w skład której wchodził wadliwy przedmiot zamówienia. Zaznacza się, iż dwukrotne stwierdzenie, że Wykonawca nie wykonuje świadczeń z tytułu gwarancji albo wykonuje je niezgodnie z warunkami i terminami wskazanymi w niniejszej umowie nie może dotyczyć tego samego aspektu niewykonania lub nienależytego wykonywania świadczeń gwarancyjnych w ramach jednego zgłoszenia gwarancyjnego.

Pytanie nr 2

Par. 5, p. 8. Łączna maksymalna wysokość kar umownych, których mogą dochodzić Strony wynosi 50 % kwoty netto wynagrodzenia Wykonawcy określonego w § 3 ust. 1 umowy.

Uzasadnienie:

Maksymalna wysokość kar umownych określona na 50% kwoty netto wynagrodzenia Wykonawcy jest kwotą nieproporcjonalnie dużą w stosunku do kar umownych proponowanych np. za odstąpienie od umowy oraz do standardów rynkowych kar umownych występujących zazwyczaj w postępowaniach opartych o PZP, które wynoszą przeważnie 20%-30% wartości przedmiotu zamówienia.

W związku z tym proponujemy zmianę niniejszego zapisu na:

Par. 5, p.8. Łączna maksymalna wysokość kar umownych, których mogą dochodzić Strony wynosi 25 % kwoty netto wynagrodzenia Wykonawcy określonego w § 3 ust. 1 umowy.

Odpowiedź na pytanie 2

Zamawiający zmienia zapis w załączniku nr 4 do SWZ Par. 5, p.8. na:

„Łączna maksymalna wysokość kar umownych, których mogą dochodzić Strony wynosi 30 % kwoty netto wynagrodzenia Wykonawcy określonego w § 3 ust. 1 umowy”.

Zamawiający zmienia też zapis w załączniku nr 4 do SWZ Par. 5, p.9

Pytanie nr 3

Par. 5, p. 10. Wykonawca wyraża zgodę na potrącenie kar umownych z należnego wynagrodzenia. W przypadku, gdy potrącenie kary umownej z wynagrodzenia Wykonawcy nie będzie możliwe, Wykonawca zobowiązuje się do zapłaty kary umownej w terminie 7 dni od dnia otrzymania noty obciążeniowej wystawionej przez podmiot odbierający. Brak zapłaty kary umownej w terminie spowoduje naliczenie odsetek za zwłokę.

Uzasadnienie:

W związku z tym, że termin 7 dni jest bardzo krótki, a zapis ten nie określa też czy chodzi o dni robocze czy kalendarzowe proponujemy zmianę terminu na proporcjonalny do czasu na zapłatę wynagrodzenia Wykonawcy tj. 21 dni:

Par.5, p. 10. Wykonawca wyraża zgodę na potrącenie kar umownych z należnego wynagrodzenia. W przypadku, gdy potrącenie kary umownej z wynagrodzenia Wykonawcy nie będzie możliwe, Wykonawca zobowiązuje się do zapłaty kary umownej w terminie 21 dni od dnia otrzymania noty obciążeniowej wystawionej przez podmiot odbierający. Brak zapłaty kary umownej w terminie spowoduje naliczenie odsetek za zwłokę.

Odpowiedź na pytanie 3

Zamawiający zmienia zapis w załączniku nr 4 do SWZ Par. 5, p.10. na:

Wykonawca wyraża zgodę na potrącenie kar umownych z należnego wynagrodzenia. W przypadku, gdy potrącenie kary umownej z wynagrodzenia Wykonawcy nie będzie możliwe, Wykonawca zobowiązuje się do zapłaty kary umownej w terminie 21 dni od dnia otrzymania noty obciążeniowej wystawionej przez podmiot odbierający. Brak zapłaty kary umownej w terminie spowoduje naliczenie odsetek za zwłokę.



Termin składania ofert , godzina składania ofert oraz termin i godzina otwarcia ofert pozostaje bez zmian

Powyzsze wyjaśnienia i zmianę należy traktować, jako wiążące dla Wykonawców.

Prodziekan ds. Nauki Wydziału Elektroniki i
Technik Informatycznych
prof. dr hab. inż. Tomasz Starecki