

Warszawa, dnia 3 października 2013 r.

dot.: numer sprawy: 64/SISP/PN/2013

### **Modyfikacja i wyjaśnienia Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (SIWZ)**

Działając na podstawie art. 38 ust. 1 i 2 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2013 r. poz. 907 z późn. zm.) Zamawiający odpowiada na pytania do SIWZ zadane przez Wykonawcę udzielając wyjaśnień i dokonując modyfikacji SIWZ w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na „**Dostawę zestawów komputerów przenośnych dla ankietników statystycznych GUS do realizacji badań ankietowych w terenie**” – nr sprawy: 64/SISP/PN/2013; ogłoszenie o zamówieniu numer 2013/S 175-301843 z dnia 10-09-2013.

#### **Pytanie 1:**

Czy Zamawiający dopuszcza zmianę w § 6 ust. 2 Umowy poprzez nadanie temu postanowieniu następującego brzmienia: „*W przypadku zgłoszenia przez Zamawiającego zastrzeżeń do wykonania przedmiotu Umowy, Wykonawca usunie zgłoszone uzasadnione zastrzeżenia niezwłocznie, dochowując terminu wykonania Umowy*”?

Wykonawca chciałby uzyskać pewność, że zastrzeżenia Zamawiającego będą objęte zakresem przedmiotowym Umowy i stąd kierujemy uprzejmą prośbę o doprecyzowanie powyższego postanowienia.

#### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający zmodyfikował SIWZ w tym zakresie.

#### **Pytanie 2:**

Wykonawca zwraca z pytaniem czy Zamawiający dopuszcza zmianę w § 7 ust 2 Umowy poprzez nadanie temu postanowieniu następującego brzmienia: „*Wyplata wynagrodzenia, o którym mowa w § 4 ust. 1 Umowy, nastąpi w terminie do 30 dni od daty wystawienia Zamawiającemu prawidłowo wystawionej faktury VAT*”?

Zauważyć należy, iż z punktu widzenia Wykonawcy, jak i przepisów podatkowych odniesienie terminu płatności faktury do dnia jej doręczenia Zamawiającemu może powodować istotne trudności w ustaleniu prawidłowej daty powstania obowiązku podatkowego, co w konsekwencji naraża Wykonawcę na sankcje skarbowe z tytułu nieterminowego odprowadzenia podatku VAT i podatku dochodowego od osób prawnych.

#### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie dopuszcza zmiany w § 7 ust. 2 Umowy. Zgodnie z postanowieniami ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o terminach zapłaty w transakcjach handlowych (Dz.U. z 2013 r. poz.403), termin zapłaty liczony jest od dnia dostarczenia a nie wystawienia faktury VAT.

#### **Pytanie 3:**

Wykonawca zwraca z pytaniem, czy dopuszcza zmianę w § 7 ust. 4 Umowy poprzez nadanie temu postanowieniu następującego brzmienia: „*Za dotrzymanie przez Zamawiającego terminu zapłaty, o którym mowa w ust. 2, uważa się dzień obciążenia rachunku bankowego Wykonawcy*”?

Zauważyć należy, iż dopiero obciążenie rachunku bankowego Wykonawcy stanowi realizację obowiązku płatności.

#### **Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający zmodyfikował SIWZ w tym zakresie.

**Pytanie 4:**

Czy Zamawiający dopuszcza zmianę w § 12 ust. 1 pkt 1) Umowy zastąpienie pojęcia „opóźnienia” pojęciem „zwłoki”?

Obecna redakcja wskazanych powyżej postanowień może sugerować, że Wykonawca zobowiązany jest do zapłaty kary umownej również w wypadkach zupełnie niezawinionych przez Wykonawcę. Tymczasem nie można wykluczyć sytuacji w której nieprawidłowe wykonanie umowy będzie następstwem okoliczności niezawinionych przez Wykonawcę. Obecne rozwiązanie odstępuje także od wzorca ustanowionego w kodeksie cywilnym, zgodnie z którym odpowiedzialność dłużnika za nienależyte wykonanie zobowiązania niepieniężnego zawsze uzależniona jest od elementu jego winy. Dodatkowo kary umowne stanowią dość dotkliwe narzędzie dochodzenia od Wykonawcy odpowiedzialności z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, są bowiem właściwie uniezależnione od wysokości poniesionej przez drugą Stronę szkody.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie widzi potrzeby dokonania zmiany § 12 ust. 1 pkt 1) Umowy, ponieważ w przytoczonym punkcie wzoru umowy już jest pojęcie „zwłoki”.

**Pytanie 5:**

Czy Zamawiający dopuszcza zmianę w § 12 ust. 1 pkt 4) Umowy poprzez nadanie temu postanowieniu następującego brzmienia: „za odstąpienie Zamawiającego od Umowy lub rozwiązanie Umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy - wskazanych w Umowie bądź wynikających z przepisów ogólnych - karę w wysokości 20% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 4 ust. 1”?

Wykonawca chciałby potwierdzić w umowie katalog przypadków uprawniających Zamawiającego do odstąpienia od Umowy.

W przypadku jeżeli Zamawiający nie wyrazi zgody na powyższą modyfikację, zwracamy się z uprzejmą prośbą o wskazane wszystkich pozaustawowych okoliczności, z powodu których Zamawiający będzie mógł odstąpić od umowy.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający zmodyfikował SIWZ w tym zakresie.

**Pytanie 6:**

Czy Zamawiający dopuszcza modyfikację § 12 ust. 2 Umowy poprzez nadanie temu postanowieniu następującego brzmienia: „W przypadku, gdy szkoda przewyższy wartość kar umownych. Zamawiający może żądać odszkodowania przenoszącego wartość kar umownych na zasadach ogólnych - do wysokości poniesionej szkody ale z wyłączeniem utraconych korzyści”?

Wykonawca prosi o modyfikację postanowienia w taki sposób, aby Zamawiający był uprawniony do dochodzenia odszkodowania do wysokości poniesionej szkody, a z wyłączeniem utraconych korzyści.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający zmodyfikował SIWZ w tym zakresie.

**Pytanie 7:**

Czy Zamawiający dopuszcza modyfikację § 12 ust. 3 Umowy poprzez dodanie na końcu zdania sformułowania o następującej treści: „za pisemną zgodą Wykonawcy”?

Niczym nieograniczone jednostronne prawo naliczenia kar umownych i potrącenia ich przez Zamawiającego z należnego Wykonawcy wynagrodzenia godzi nie tylko w interes Wykonawcy ale także uniemożliwia mu podjęcie próby zbadania, czy naliczona kara umowna potrącona została naliczona prawidłowo i w odpowiedniej wysokości. W związku z powyższym, z uwagi na nierówne ukształtowanie praw stron umowy, prosimy o wyjaśnienie czy Zamawiający dopuszcza możliwość zmodyfikowania zapisów wzoru umowy poprzez dodanie w jej treści zaproponowanego powyżej zapisu o konieczności uzgodnienia między stronami umowy potrącenia kar umownych z należnego Wykonawcy wynagrodzenia czy też z zabezpieczenia należytego wykonania Umowy.

**Odpowiedź Zamawiającego:**

Zamawiający nie dopuszcza zmiany § 12 ust. 2 Umowy.

### Pytanie 8:

Wykonawca zwraca z pytaniem czy Zamawiający dopuszcza zmianę w § 12 ust. 4 Umowy poprzez usunięcie w nim zwrotu „jedynie”?

Zdaniem Wykonawcy obecne brzmienie postanowienia uregulowanego w § 12 ust. 4 Umowy może sugerować, że Strony ponoszą odpowiedzialność na zasadzie ryzyka (za wyjątkiem Siły Wyższej), a nie na zasadzie winy na podstawie przepisów ogólnych.

### Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie dopuszcza zmiany § 12 ust. 4 Umowy.

### Pytanie 9:

Czy Zamawiający dopuszcza zmianę w § 13 ust. 1 Umowy poprzez nadanie temu postanowieniu następującego brzmienia: „Zamawiający może odstąpić od Umowy w przypadkach określonych w przepisach ogólnych bądź w przypadku zaistnienia przypadków określonych w ust. 2 poniżej”?

Wykonawca chciałby potwierdzić w umowie katalog przypadków uprawniających Zamawiającego do odstąpienia od Umowy. W przypadku jeżeli Zamawiający nie wyrazi zgody na zmianę brzmienia § 13 w postulowanym zakresie zwracamy się z uprzejmą prośbą o wskazanie wszystkich pozaustawowych okoliczności, z powodu których Zamawiający będzie mógł odstąpić od umowy.

### Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający zmodyfikował SIWZ w tym zakresie.

### Pytanie 10:

Czy Zamawiający dopuszcza zmianę w § 13 ust. 2 zdanie pierwsze Umowy poprzez nadanie temu postanowieniu następującego brzmienia: „Do naruszeń Umowy uzasadniających odstąpienie od Umowy przez Zamawiającego zalicza się następujące przypadki:”?

Wykonawca chciałby potwierdzić w umowie katalog przypadków uprawniających Zamawiającego do odstąpienia od Umowy. W przypadku jeżeli Zamawiający nie wyrazi zgody na proponowaną zmianę brzmienia § 13 w postulowanym powyżej zakresie, zwracamy się z uprzejmą prośbą o wskazanie wszystkich pozaustawowych okoliczności, z powodu których Zamawiający będzie mógł odstąpić od umowy.

### Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie dopuszcza zmiany § 13 ust. 2 zdanie pierwsze Umowy.

Zamawiający dokonał następujących modyfikacji SIWZ:

Miejsce, w którym znajduje się zmieniany tekst	Zamiast:	Powinno być:
Załącznik nr 7 – Wzór umowy, § 6 ust. 2	W przypadku zgłoszenia przez Zamawiającego zastrzeżeń do wykonania przedmiotu Umowy, Wykonawca usunie zgłoszone zastrzeżenia niezwłocznie, dochowując terminu wykonania Umowy.	W przypadku zgłoszenia przez Zamawiającego zastrzeżeń do wykonania przedmiotu Umowy, Wykonawca usunie zgłoszone <b>uzasadnione</b> zastrzeżenia niezwłocznie, dochowując terminu wykonania Umowy.
Załącznik nr 7 – Wzór umowy, § 7 ust. 4	Za dotrzymanie przez Zamawiającego terminu zapłaty, o którym mowa w ust. 2, uważa się złożenie w tym terminie polecenia przelewu w banku Zamawiającego.	Za dotrzymanie przez Zamawiającego terminu zapłaty, o którym mowa w ust. 2, uważa się <b>dzień uznania rachunku bankowego Wykonawcy</b> .
Załącznik nr 7 – Wzór umowy, § 12 ust. 1 pkt 4)	za odstąpienie Zamawiającego od Umowy lub rozwiązanie Umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy - karę w wysokości 20% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 4 ust. 1.	za odstąpienie Zamawiającego od Umowy lub rozwiązanie Umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy - <b>wskazanych w Umowie bądź wynikających z przepisów ogólnych</b> - karę w wysokości 20% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w §4 ust. 1

Załącznik nr 7 – Wzór umowy, § 12 ust. 2	W przypadku, gdy szkoda przewyższy wartość kar umownych, Zamawiający może żądać odszkodowania przenoszącego wartość kar umownych na zasadach ogólnych.	W przypadku, gdy szkoda przewyższy wartość kar umownych, Zamawiający może żądać odszkodowania przenoszącego wartość kar umownych na zasadach ogólnych - <b>do wysokości poniesionej szkody, ale z wyłączeniem utraconych korzyści.</b>
Załącznik nr 7 – Wzór umowy, § 13 ust. 1	Zamawiający może odstąpić od Umowy, jeżeli Wykonawca w rażący sposób narusza postanowienia Umowy.	Zamawiający może odstąpić od Umowy <b>w przypadkach określonych w przepisach ogólnych bądź w przypadkach, o których mowa w ust. 2.</b>

**Modyfikacja i wyjaśnienia stanowią integralną część Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia.**

Treść modyfikacji i wyjaśnień została zamieszczona na stronie internetowej Zamawiającego: [www.stat.gov.pl/bip](http://www.stat.gov.pl/bip).

*Anne Borede*