

Warszawa 2019-11-12 r.

## PYTANIA I ODPOWIEDZI

Instytut Badań Systemowych PAN uprzejmie informuje, że w dniu 2017-11-12 otrzymaliśmy pytania dot. przetargu na dostawę usług telekomunikacyjnych (F1-208-07/19):

1. *Zwracamy się z uprzejmą prośbą o potwierdzenie, że w przypadku wyboru oferty Wykonawcy prowadzącego działalność w formie spółki akcyjnej, część komparacyjna Umów poświęcona Wykonawcy, będzie obejmować wszelkie dane wymagane przez art. 374 § 1 Ksh?*

2. *Czy Zamawiający wyraża zgodę na uzupełnienie w § 13 ust. 2 umowy zapisu - Zamawiającemu przysługuje prawo dochodzenia odszkodowania uzupełniającego, przewyższającego wysokość kar umownych do wysokości rzeczywiście poniesionej szkody z wyłączeniem utraconych korzyści, poprzez uzupełnienie zapisu, że łączna wysokość odszkodowania wraz z naliczonymi karami nie przekroczy całkowitej wartości umowy. Wykonawca zwraca uwagę, że wskazanie maksymalnej odszkodowania umożliwia Wykonawcy oszacowanie ryzyka kontraktowego związanego z realizacją umowy.*

3. *Zgodnie z treścią § 20 Umowy - Zamawiający nie wyraża zgody na przeniesienie wiarygodności wynikających z umowy na rzecz osób trzecich prosimy o modyfikację zapisu poprzez dodanie zapisu „Powyższy zakaz nie obejmuje wymagalnych wiarygodności pieniężnych”.*

4. *Zamawiający w treści umowy przewidział możliwość naliczania kar umownych. Wykonawca zwraca się z pytaniem czy możliwym jest uzupełnienie treści postanowień § 13 Umowy o zapis, zgodnie z którym: „Całkowita suma kar umownych naliczonych na podstawie § 13 ust. 1 umowy nie przekroczy 20 % wartości łącznego wynagrodzenia brutto określonego w Umowie, ”?*

*Z punktu widzenia realizacji umowy w ocenie Wykonawcy wskazanie maksymalnej wysokości kar umownych jest zasadne, bowiem umożliwia oszacowanie ryzyka kontraktowego związanego z realizacją umowy. Jeżeli Zamawiający nie uwzględni ograniczenia całkowitej wysokości kar umownych do proponowanej wysokości 20 % wartości Umowy brutto, Wykonawca zwraca się o wskazanie i rozważenie innej wartości procentowej, bowiem kary powinny bowiem służyć zabezpieczeniu terminowego i należytego wykonania prac, a nie być nadmiernym i nieuzasadnionym obciążeniem dla Wykonawcy.*



---

Działając na podstawie art. 38 ust. 1 pkt 2 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2017 r. poz. 1579 z późn. zm.) Zamawiający udziela następujących wyjaśnień do wyżej przedstawionych zapytań:

**Ad. 1**

Umowę będącą załącznikiem do Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia należy traktować jako projekt. Każdorazowo po rozstrzygnięciu postępowania o udzielenie zamówienia publicznego komparacja umowy przygotowywana jest przez Zamawiającego z uwzględnieniem danych konkretnego Wykonawcy, którego oferta została uznana za najkorzystniejszą i zgodnie z obowiązującymi w tym zakresie przepisami prawa.

**Ad. 2**

Zamawiający wskazuje, że każda kara umowna także ta przewidziana w przedmiotowym projekcie umowy pełni przede wszystkim funkcję kompensacyjną, będąc swego rodzaju surogatem odszkodowania a ponadto pełni rolę stymulacyjną i prewencyjną - jest zabezpieczeniem realnego wykonania zobowiązania. Kara umowna stanowi też sankcję cywilnoprawną w przypadku, gdy dochodzi do niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania przez Wykonawcę.

W związku z tym, że przedmiotowa Umowa w sposób jednoznaczny określa okoliczności na podstawie których możliwe jest naliczanie przez Zamawiającego kar umownych Zamawiający nie widzi konieczności dokonywania jakichkolwiek zmian projektu umowy w tym zakresie i dlatego też zapisy § 13 pozostają bez zmian.

**Ad. 3**

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu.

**Ad. 4**

Zamawiający wskazuje, że każda kara umowna także ta przewidziana w przedmiotowym projekcie umowy pełni przede wszystkim funkcję kompensacyjną, będąc swego rodzaju surogatem odszkodowania a ponadto pełni rolę stymulacyjną i prewencyjną - jest zabezpieczeniem realnego wykonania zobowiązania. Kara umowna stanowi też sankcję cywilnoprawną w przypadku, gdy dochodzi do niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania przez Wykonawcę.

W związku z tym, że przedmiotowa Umowa w sposób jednoznaczny określa okoliczności na podstawie których możliwe jest naliczanie przez Zamawiającego kar umownych Zamawiający nie widzi konieczności dokonywania jakichkolwiek zmian projektu umowy w tym zakresie i dlatego też zapisy § 13 pozostają bez zmian.

Z poważaniem,