



19.12.2023 r.

dot. postępowania o udzielenie zamówienia publicznego numer ZP/298/055/U/23 prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn. Świadczenie usług telekomunikacyjnych dla Politechniki Gdańskiej.

Zamawiający na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych /zwanej dalej ustawą Pzp/ (tekst jednolity: Dz.U.2023.1605 t.j. z dnia 2023.08.14) informuje, iż do zamawiającego, dnia 18.12.2023 r. wpłynęły pytania dotyczące treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ). Zamawiający udziela odpowiedzi na pytania.

Pytanie 1.

Czy Zamawiający potwierdza, że w przypadku wyboru oferty Wykonawcy prowadzącego działalność w formie spółki akcyjnej, część komparacyjna Umowy będzie obejmować wszelkie dane wymagane przez art. 374 § 1 Ksh?

Odpowiedź:

Przepisy ustawy z 11.09.2019 r. Prawo zamówień publicznych (j.t. Dz. U. z 2023 r. poz. 1605), w szczególności dotyczące umowy w sprawie zamówienia publicznego, nie wskazują elementów koniecznych komparacji umowy. Należy w tym zakresie stosować odpowiednio inne przepisy, w szczególności przepisy ogólne prawa cywilnego oraz prawa o spółkach handlowych.

Zgodnie z art. 374 § 1 ksh:

Pisma i zamówienia handlowe **składane** przez spółkę w formie papierowej i elektronicznej, a także informacje na stronach internetowych spółki powinny zawierać:

- 1) firmę spółki, jej siedzibę i adres;
- 2) oznaczenie sądu rejestrowego, w którym przechowywana jest dokumentacja spółki oraz numer pod którym spółka jest wpisana do rejestru;
- 3) numer identyfikacji podatkowej (NIP);
- 4) wysokość kapitału zakładowego i kapitału wpłaconego;
- 5) oznaczenie grupy spółek, jeżeli spółka do niej należy.

W związku z powyższym Zamawiający potwierdza, że umowa, część komparacyjna będzie zawierać wszelkie dane wymagane przez art. 374 § 1 Ksh?

Pytanie 2.

Wykonawca zwraca się z pytaniem czy możliwym jest modyfikacja treści postanowień § 6 ust.12 o treści : „ Łączna wysokość kar umownych jest ograniczona do wartości umowy tj. do kwoty, o której mowa w § 5 ust. 1 umowy”.

na zapis zgodnie z którym:

„ Łączna wysokość kar umownych jest ograniczona do 40 % wartości umowy tj. do kwoty, o której mowa w § 5 ust. 1 umowy.”

Wskazanie maksymalnej wysokości kar umownych daje możliwość oceny ryzyka związanego z realizacją umowy. Podkreślenia wymaga, że kary umowne powinny służyć zabezpieczeniu



terminowego i należytego wykonania prac, a nie być nadmiernym i nieuzasadnionym obciążeniem dla wykonawcy. Gdyby jednak Zamawiający nie uwzględnił ograniczenia całkowitej wysokości kar umownych do proponowanej wysokości 40% wartości Umowy brutto, Wykonawca zwraca się o wskazanie i rozważenie innej wartości procentowej. Kary umowne służyć powinny zabezpieczeniu terminowego i należytego wykonania prac, natomiast nie powinny być nadmiernym i nieuzasadnionym obciążeniem dla wykonawcy, z tego względu ograniczenie wysokości kar umownych wydaje się zasadne.

Odpowiedź:

Zgodnie z treścią art. 436 pkt 3 ustawy z 11.09.2019 r. - Prawo zamówień publicznych, umowa zawiera postanowienia określające łączną maksymalną wysokość kar umownych, których mogą dochodzić strony (postanowienie § 5 ust. 7 wzoru umowy). Definicję kary umownej zawiera z kolei przepis art. 483 § 1 ustawy z 23.04.1964 r. – Kodeks cywilny, zgodnie z którym można zastrzec w umowie, że naprawienie szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania niepieniężnego nastąpi przez zapłatę określonej sumy. W tym miejscu należy zwrócić uwagę, że przepisy p.z.p. nie zawierają odniesienia do zbliżonej do kary umownej instytucji, jaką jest odszkodowanie. Jego definicję wyinterpretować można z przepisu art. 471 k.c. - dłużnik obowiązany jest do naprawienia szkody wynikłej z niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania, chyba że niewykonanie lub nienależyte wykonanie jest następstwem okoliczności, za które dłużnik odpowiedzialności nie ponosi. Zgodnie z art. 484 § 1 k.c., w razie niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania, kara umowna należy się wierzycielowi w zastrzeżonej na ten wypadek wysokości bez względu na wysokość poniesionej szkody. Żądanie odszkodowania przenoszącego wysokość zastrzeżonej kary nie jest dopuszczalne, chyba że strony inaczej postanowiły.

Zatem, co do zasady, jeżeli szkoda przewyższa wysokość zastrzeżonej w umowie kary umownej, wierzyciel nie może domagać się obok niej odszkodowania. Jednak, jak wskazuje art. 484 § 1 zdanie drugie, reguła ta obowiązuje, jeżeli strony nie postanowiły inaczej. Kara umowna doliczana jest do odszkodowania. Zamawiający nie jest uprawniony do dochodzenia należności w nieograniczonej wysokości, lecz do wysokości poniesionej szkody. Odszkodowanie za nienależyte wykonanie umowy, dochodzone na podstawie art. 471, jest świadczeniem mającym powetować szkodę spowodowaną niewłaściwym działaniem bądź zaniechaniem dłużnika (wykonawcy). Zgodnie z art. 361 § 1 kodeksu cywilnego, zobowiązany do odszkodowania ponosi odpowiedzialność tylko za normalne następstwa działania lub zaniechania, z którego szkoda wynikła.

Zamawiający wyraża zgodę na zmianę zapisu § 6 ust. 12 umowy na następujący:

„ Łączna wysokość kar umownych jest ograniczona do 40 % wartości umowy tj. do kwoty, o której mowa w § 5 ust. 1 umowy.”

Pytanie 3.

Wykonawca wnosi, aby w Umowie wskazać, że treść obowiązku informacyjnego Wykonawcy dostępna jest na stronie [www.....](#) bądź w załącznikach do umowy (Wykonawca dostarczy jego treść na etapie zawierania umowy).

Odpowiedź:

Dane osobowe udostępniane są przez strony sobie wzajemnie, w celu realizacji niniejszej umowy, na podstawie art. 6 ust. 1 lit. b), c) i f) rozporządzenia Parlamentu Europejskiego i Rady (UE) 2016/679 z dnia 27 kwietnia 2016 roku w sprawie ochrony osób fizycznych w związku z przetwarzaniem danych



osobowych i w sprawie swobodnego przepływu takich danych oraz uchylenia dyrektywy 95/46/WE, (ogólne rozporządzenie o ochronie danych) (Dz. Urz. UE. L. z 2016 r. nr 119, str. 1; zm.: Dz. U. U. UE.L z 2018 r. Nr 127, str.2). Strony stają się administratorem danych osobowych wzajemnie sobie udostępnionych i na podstawie art. 14 ust. 5 lit. c) ww. rozporządzenia obowiązek informacyjny, o którym mowa w art. 14 ww. rozporządzenia nie ma zastosowania.

Pytanie 4.

Wykonawca wnosi o wykreślenie z załączników Cennika usług dla firm Wykonawcy i dodanie pkt. 10 „Zamawiający oświadcza, że otrzymał i zapoznał się z Cennikiem usług dla firm Wykonawcy, który to Wykonawca przekaże drogą elektroniczną.”

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody. Zamawiający wyraża zgodę na przesłanie Cennika usług dla firm Wykonawcy, drogą elektroniczną na wskazany w umowie mail.

mgr inż. Mariusz Miler

Kanclerz Politechniki Gdańskiej

(podpis kierownika zamawiającego lub osoby upoważnionej)