

## Dziekan

Nr zamówienia **ZZ/277/009/2023**

Gdańsk, dnia 30.11.2023 r.

### PYTANIA I ODPOWIEDZI DO OGŁOSZENIA O UDZIELANYM ZAMÓWIENIU

Zamawiający - Politechnika Gdańska Wydział Elektroniki, Telekomunikacji i Informatyki informuje, że w dniu 12.10.2023 r. wpłynęły pytania do postępowania na dostawę smartfonów na potrzeby Wydziału Elektroniki, Telekomunikacji i Informatyki Politechniki Gdańskiej, nr ZZ/277/009/2023, na które zamawiający udziela odpowiedzi:

#### Pytanie 1:

Czy Zamawiający dopuści model telefonu o rozdzielczości przynajmniej 2340x1080 pikseli (full HD)?

#### Odpowiedź:

Zamawiający dopuścił model telefonu o rozdzielczości przynajmniej 2340x1080 pikseli (full HD).  
Zamawiający dokonał modyfikacji załącznika nr 1 – opis przedmiotu zamówienia.

#### Pytanie 2:

Prosimy o wyjaśnienie do czego ma służyć wbudowany magnetometr?

#### Odpowiedź:

Zamawiający wyjaśnia, że celem wykorzystania magnetometru jest możliwość tworzenia zaawansowanego oprogramowania mobilnego, takiego jak symulator kompasu czy aplikacji rozszerzonej rzeczywistości.

#### Pytanie 3:

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 komparycji 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.

*Jak wskazano w uzasadnieniu projektu ustawy nowelizującej ten przepis:*

*Wprowadzony obowiązek ma zagwarantować bezpieczeństwo obrotu oraz upowszechnić i ułatwić dostęp do informacji o spółkach.*

Zatem zostało to wprowadzone m.in. w celu umożliwienia sprawdzenia tych danych przez potencjalnych kontrahentów spółki.

W postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego składane są dokumenty, które muszą zawierać informacje wskazane w art. 374 ksh. Wyraz „składane” odnoszący się do pism i zamówień handlowych należy rozumieć w sensie „złożyć”, a idąc dalej, zakomunikować innej osobie albo ogółowi. Przed zawarciem umowy Zamawiający posiada wszystkie informacje wskazane w art. 374 ksh. Czy umowa jest pismem składanym w tym sensie przez spółkę? Umowę się zawiera a nie składa. Czy zamiarem racjonalnego ustawodawcy było, aby pojęcie pisma było rozumiane tak szeroko? Można mieć co do tego wątpliwości.

#### **Pytanie 4:**

Wnosimy o uzupełnienie zapisu § 5, ust 4 wzoru umowy wskazującego, że: *„Zamawiający będzie uprawniony do dochodzenia odszkodowania przenoszącego wysokość zastrzeżonej kary umownej, jeżeli kara umowna nie pokryje w całości poniesionej szkody, jak również, gdy szkoda powstanie z innego tytułu, na zasadach określonych w Kodeksie cywilny”* - mając na uwadze postanowienie umowne Wykonawca zwraca się o doprecyzowanie, poprzez wskazanie, że Wykonawca odpowiada za szkodę wyrządzoną Zamawiającemu z winy Wykonawcy, chyba, że szkoda została spowodowana działaniem Siły Wyższej, wyłączną winą Zamawiającego lub osoby trzeciej, za którą Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności.

Wykonawca wskazuje, że przywołana regulacja stwarza Zamawiającemu prawo do dochodzenia należności w nieograniczonej wysokości. Z tego względu określenie maksymalnej wysokości odszkodowania umożliwia Wykonawcy ocenę ryzyka związanego z realizacją umowy. W świetle powyższego Wykonawca zwraca się o potwierdzenie, że Zamawiający wyraża zgodę na uzupełnienie zapisu, poprzez wskazanie, że łączna wysokość odszkodowania wraz z naliczonymi karami nie przekroczy całkowitej wartości umowy. Wykonawca zwraca uwagę, że wskazanie maksymalnej wysokości odszkodowania umożliwia określenie ryzyka związanego z realizacją umowy. Czy Zamawiający doprecyzuje zapis umowy?

#### **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.

**Pytanie 5:**

§ 2, ust. 2 oraz § 3, ust. 5 wzoru umowy - wnosimy o modyfikację zapisu, bowiem dostarczone telefony/urządzenia objęte będą gwarancją producenta od dnia dostawy. Czy Zamawiający zmodyfikuje zapisy umowy?

**Odpowiedź:**

Mając na uwadze, że obowiązek wydania rzeczy przez sprzedawcę jest korelatem obowiązku odebrania rzeczy przez kupującego, można przyjąć, iż w każdym przypadku, gdy kupujący dokonał czynności faktycznych związanych z odbiorem rzeczy, nastąpiło wykonanie obowiązku przez sprzedawcę. Jednakże czynności wydania i odbioru nie należy utożsamiać; wykonanie przez sprzedawcę obowiązku wydania rzeczy nie oznacza, że automatycznie doszło do odbioru rzeczy przez kupującego. Do wydania rzeczy może dojść również wtedy, gdy rzecz została kupującemu faktycznie zaofiarowana do odbioru zgodnie z treścią umowy, jednakże kupujący nie odebrał przedmiotu sprzedaży. Obowiązek odbioru zależy od należytego zaofiarowania wydania przez sprzedawcę. Odbierając przedmiot umowy zgodny z umową Zamawiający podpisuje protokół zdawczo-odbiorczy bez uwag (dzień dostawy). Od tego momentu rozpoczyna bieg termin gwarancji.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu umowy.

**Pytanie 6:**

§ 2, ust. 12 wzoru umowy - czy Zamawiający wyraża zgodę, aby regulowanie należności następowało na konto bankowe Wykonawcy w terminie 30 dni od daty wystawienia przez Wykonawcę faktury VAT, przy czym Wykonawca zobowiązuje się do dostarczenia faktury w ciągu 7 dni od daty jej wystawienia? Tylko data wystawienia faktury VAT jest datą pewną dla Wykonawcy. Wyznaczenie terminu płatności od dnia wystawienia faktury VAT pozwala na uniknięcie negatywnych konsekwencji podatkowych.

Jako operator świadczący usługi telekomunikacyjne nie mamy bezpośredniego wpływu na czas dostarczenia dokumentów w formie papierowej.

**Odpowiedź:**

Zgodnie z § 2 ust. 6 wzoru umowy: W przypadku faktur papierowych lub w formacie elektronicznym np. PDF (Portable Document Format) mogą być one przesyłane przez wykonawcę drogą mailową na adres zamawiającego: [efaktury@pg.edu.pl](mailto:efaktury@pg.edu.pl). Zatem Zamawiający może otrzymać fakturę w dniu jej wystawienia, jeżeli Wykonawca prześle ją drogą mailową.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu umowy.

**Pytanie 7:**

§ 2, ust. 13 wzoru umowy - zgodnie z ugruntowanym orzecznictwem Sądu Najwyższego, m.in. wyrok Sądu Najwyższego z dnia 12.07.1996 r. (sygn. akt II CRN 79/96) „w rozliczeniach bezgotówkowych za chwilę otrzymania zapłaty przez wierzyciela uważać trzeba chwilę uznania jego rachunku bankowego”. W związku z powyższym, czy

Zamawiający dokona modyfikacji zapisu, w taki sposób aby był zgodny z aktualnym orzecznictwem w tym zakresie, czyli uzna dniem zapłaty dzień uznania środków na rachunku bankowym Wykonawcy?

**Odpowiedź:**

Świadczenia pieniężne co do zasady mają charakter długu odbiorczego (porozumienie stron może zmienić charakter długu), co oznacza, że dłużnik powinien je spełnić na swój koszt i ryzyko w miejscu zamieszkania lub w siedzibie wierzyciela w chwili spełnienia świadczenia (art. 454 kc). Jeżeli świadczenie pieniężne jest realizowane w obrocie bezgotówkowym, dłużnik powinien zapłacić w banku, w którym wierzyciel ma swój rachunek, zgodnie z jego miejscem zamieszkania lub siedzibą. Wówczas w odbiór świadczenia zaangażowany jest podmiot trzeci – bank.

Kierownik Zamawiającego ponosi odpowiedzialność za naruszenie dyscypliny finansów publicznych, jeżeli nie spełnia świadczenia w terminie a nie ma wpływu na to kiedy bank Wykonawcy uzna środki Zamawiającego na rachunku bankowym Wykonawcy.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu umowy.

**Pytanie 8:**

§ 4 wzoru umowy - z uwagi na fakt, że to nie Wykonawca udziela gwarancji, a jedynie przekazuje dokumenty gwarancyjne producenta, czy Zamawiający dopuszcza gwarancję producenta urządzeń i to, aby proces przebiegał na zasadach producenta i w terminach określonych w karcie gwarancyjnej?

Urządzenia będą objęte gwarancją i serwisem gwarancyjnym producenta. Niektóre modele telefonów, jak iPhone, posiadają 12 miesięczną gwarancję producenta.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu umowy.

**Pytanie 9:**

§ 4, ust. 6, pkt 6) wzoru umowy - ponieważ Wykonawca dostarcza sprzęt zakupiony interwencyjnie od dostawcy i nie posiada telefonów serwisowych a przepisy prawne nie nakładają na sprzedawcę, ani na operatora obowiązku wydania telefonu zastępczego wnosimy o usunięcie zapisu dotyczącego dostarczenia telefonu zastępczego na czas naprawy. Czy Zamawiający zmodyfikuje zapisy umowy?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wymaga dostarczenia telefonu zastępczego na czas naprawy – pytanie jest bezprzedmiotowe.

**Pytanie 10:**

§ 5 wzoru umowy - zwracamy się z prośbą o uzupełnienie zapisów o informacje, że kary umowne nie będą naliczane w przypadku gdy brak realizacji warunków umowy przez Wykonawcę będzie następstwem siły wyższej lub nieupoważnionego działania osób trzecich na które to zdarzenia Wykonawca nie ma wpływu.

Wnioskujemy również o zapis, że: „Naliczenie kar umownych przez Zamawiającego może nastąpić wyłącznie po zakończeniu postępowania reklamacyjnego, potwierdzającego winę Wykonawcy”.

Czy Zamawiający zmodyfikuje zapisy umowy?

**Odpowiedź:**

Wykonawca odpowiada na zasadzie winy za należyte wykonanie umowy. Nie ponosi odpowiedzialności za działanie siły wyższej.

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu umowy.

Pyt.11.

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). Czy Zamawiający zmodyfikuje zapisy umowy?

**Odpowiedź:**

W § 3 pkt 6 wzoru umowy znajduje się następujący zapis: „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.

Zamawiający dokonał modyfikacji Opisu Przedmiotu Zamówienia – załącznik nr 1.

Zamawiający dokonał modyfikacji Ogłoszenia o udzielanym zamówieniu.

Powyższa odpowiedź stanowi integralną część ogłoszenia o udzielanym zamówieniu z dn. 22.11.2023 r. oraz ma moc wiążącą dla wszystkich wykonawców ubiegających się o udzielenie przedmiotowego zamówienia.

Dziekan

prof. dr hab. inż. Jacek Stefański