

Poznań, 17.05.2021 r.

ODPOWIEDZI NA PYTANIA WYKONAWCÓW

Sygnatura postępowania: 1400/DW00/ZT/EX/2021/0000039764

Sygnatura pisma: DL/LZ/KK/2021/921

Dotyczy: Zakup sprzętu GSM wraz z akcesoriami

Działając na podstawie pkt. 1.8 Warunków Zamówienia (dalej: WZ) Zamawiający udziela wyjaśnień dokumentacji przedmiotowego postępowania:

1.	<p>PYT: Komparycja: Czy Zamawiający dopuszcza możliwość modyfikacji komparycji Umowy, taka aby Wykonawca miał także możliwość wpisania pozostałych informacji określonych w art. 374 KSH?</p> <p>ODP: Zamawiający dopuszcza możliwość wpisania w komparycji umowy pozostałych informacji określonych w art. 374 KSH.</p>
2.	<p>PYT: Prawidłowo wystawiona faktura VAT (§ 3 ust. 21 Umowy): Czy Zamawiający wyjaśni co rozumie przez „prawidłowo” wystawioną fakturę VAT? Czy aby faktura została uznana przez Zamawiającego za prawidłowo wystawioną wystarczające jest zawarcie przez Wykonawcę w danej fakturze wszystkich elementów wymaganych przez przepisy prawa obowiązujące w tym zakresie, czy Zamawiający wymaga dodatkowych elementów (a jeżeli wymaga, to wnosimy o ich enumeratywne wyliczenie).</p> <p>ODP: Zamawiający informuje, iż przez „prawidłowo” wystawioną fakturę rozumie, fakturę zawierającą wszystkie elementy wymagane przez przepisy prawa obowiązujące w tym zakresie, oraz wymagane przez Zamawiającego zgodnie z treścią umowy wskazane w § 3 umowy, w tym ust. 6: „Faktura winna zawierać dodatkowe oznaczenia, w szczególności:</p> <ul style="list-style-type: none">• nazwa komórki organizacyjnej: ENEA Centrum – Departament Teleinformatyki,• numer umowy –,• nr zamówienia SAP SRM,• numer MPK –,• nazwa komórki zamawiającej – Biuro Telekomunikacji, Departament Teleinformatyki ENEA Centrum Sp. z o.o.,• imię i nazwisko koordynatora Zamawiającego.• zapis: „odwrotne obciążenie”, jeśli sprzedaż dotyczy artykułów w art.17 ust.1 pkt 7 (Załącznik nr 11) Ustawy o podatku od towarów i usług. <p>Powyższe informacje Wykonawca winien otrzymać od Zamawiającego przed wystawieniem faktury.”</p>
3.	<p>PYT: Data od której liczony jest termin płatności: Czy Zamawiający dokona modyfikacji postanowienia określonego w § 3 ust. 21 Umowy w taki sposób, aby termin płatności liczony był od daty wystawienia faktury VAT przez Wykonawcę, a nie od dnia jej otrzymania przez Zamawiającego? Dotychczasowy zapis nie pozwala na ustalenie właściwej daty powstania obowiązku</p>

	<p>podatkowego (data wystawienia faktury VAT, jest dla Wykonawcy datą pewną), co w konsekwencji może narazić Wykonawcę na sankcje skarbowe z tytułu nieterminowego odprowadzania podatku VAT oraz podatku dochodowego od osób prawnych.</p>
	<p>ODP: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie modyfikacji do projektu umowy.</p>
4.	<p>PYT: Termin uznania płatności: 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 postanowienia określonego w § 3 ust. 16 Umowy, w taki sposób aby był zgodny z aktualnym orzecznictwem w tym zakresie, tj. aby za termin zapłaty przyjęty został dzień uznania na rachunku bankowym Wykonawcy, a nie dzień polecenia przelewu w banku Zamawiającego?</p>
	<p>ODP: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie modyfikacji do projektu umowy.</p>
5.	<p>PYT: Utracone korzyści (§ 5 ust. 3 Umowy): Czy Zamawiający potwierdzi, iż jest uprawniony do dochodzenia odszkodowania wyłącznie do wysokości poniesionej szkody, a z wyłączeniem utraconych korzyści? Wykonawca zwraca uwagę iż udowodnienie utraconych korzyści w postępowaniu sądowym jest niezwykle trudne niemniej jednak na bardzo szeroki zakres żądań jakich może żądać w związku z nimi Zamawiający koniecznym będzie wliczenie takiego ryzyka w kalkulację cenową oferty.</p>
	<p>ODP: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie modyfikacji do projektu umowy.</p>
6.	<p>PYT: Gwarancja OPL a gwarancja producenta sprzętu: Czy Zamawiający dopuszcza możliwość modyfikacji § 4 Umowy, poprzez wskazanie, że gwarantem będzie wyłącznie producent urządzeń na warunkach określonych w karcie gwarancyjnej, a nie Wykonawca? To bowiem producent urządzeń posiada odpowiednie narzędzia, technologię do usuwania wad w wyprodukowanych przez niego aparatach. W wielu przypadkach producent z uwagi na dysponowanie urządzeniami, wiedzą producenta, daną naprawę może wykonać sprawniej i szybciej niż Wykonawca.</p>
	<p>ODP: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie modyfikacji do projektu umowy.</p>
7.	<p>PYT: Kara za naruszenie poufności: Czy Zamawiający potwierdzi, że kara umowna, o której mowa w § 5 ust. 1 lit. d Umowy będzie przysługiwała Zamawiającemu jedynie, gdy naruszenie obowiązku poufności będzie miało charakter istotny i w sposób prawdopodobny narazi Zamawiającego na odpowiedzialność z tym związaną?</p>
	<p>ODP: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie modyfikacji do projektu umowy.</p>
8.	<p>PYT: Opóźnienie a zwłoka (§ 5 ust. 1 lit. a i lit. b Umowy): Wykonawca wnosi o uzależnienie poszczególnych przypadków odpowiedzialności Wykonawcy za niewykonanie bądź nienależyte wykonanie umowy od wystąpienia „zwłoki” po jego stronie, nie zaś</p>

	<p>„opóźnienia”. Opóźnienia są bowiem następstwem okoliczności, na które Wykonawca nie ma wpływu (np. zależnych wyłącznie od Zamawiającego), w konsekwencji czego nie powinny one stanowić podstawy odpowiedzialności Wykonawcy. W przypadku podtrzymania obecnego rozwiązania przez Zamawiającego konieczne będzie uwzględnienie powyższego ryzyka w ofercie cenowej przez Wykonawców ubiegających się o zamówienie, co będzie prowadzić do zwiększenia ceny ofertowej.</p>
	<p>ODP: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie modyfikacji do projektu umowy.</p>
9.	<p>PYT: Ograniczenie kar do 20 % wartości umowy netto: Wykonawca zwraca się z pytaniem, czy jest możliwym uzupełnienie treści postanowień § 5 Umowy o postanowienie zgodnie z którym: „Całkowita suma kar umownych naliczonych na podstawie Umowy nie przekroczy 20% wartości łącznego wynagrodzenia netto określonego w Umowie.” Z punktu widzenia Wykonawcy wskazania maksymalnej wysokości kar umownych umożliwia pełne rozeznania i oszacowanie ryzyka kontraktowego związanego z realizacją umowy. W sytuacji gdyby Zamawiający nie uwzględnił ograniczenia całkowitej wysokości kar umownych do proponowanej przez Wykonawcę wnosimy o rozważenie i propozycję innej wartości. Zwracamy ponadto uwagę, iż kary umowne powinny służyć zabezpieczeniu terminowego i należytego wykonania prac, a nie być nadmiernym i nieuzasadnionym obciążeniem dla Wykonawcy.</p> <p>9 listopada 2018 r. Sąd Najwyższy w sprawie o sygnaturze V CSK 640/17 orzekł, że naliczanie kar umownych za każdy dzień zwłoki powinno mieć swój z góry określony, znany dłużnikowi wcześniej, limit, tzn. że kary umowne nie można naliczać bez końca. Kontrahent zawierając umowę musi znać maksymalny limit kar umownych.</p>
	<p>ODP: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie modyfikacji do projektu umowy.</p>
10	<p>PYT: Potrącanie kar umownych z wynagrodzenia (§ 4 ust. 12 Umowy): Zamawiający przewidział dla siebie prawo do potrącania kosztów usunięcia awarii, uszkodzeń oraz ekspertyz z należnego wynagrodzenia Wykonawcy. W związku z powyższym zauważyć należy, iż działanie Zamawiającego oparte na ww. prawie doprowadzić może nie tylko do poważnych nieporozumień pomiędzy Stronami Umowy, a także może wyrzucić negatywny skutek na przebieg realizacji zamówienia. Niejednokrotnie bowiem zarówno sam fakt wystąpienia zdarzenia, skutkującego naliczeniem tych kosztów, jak i ustalenie wysokości ww. kosztów, może być sporny. W takiej sytuacji niezbędne wydaje się podjęcie przez Strony Umowy działań zmierzających nie tylko, do ustalenia przesłanek skutkujących powstaniem roszczenia, ale także czynników wpływających na ich wysokość. Czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację przedmiotowego postanowienia, tak, aby możliwość potrącania ww. kosztów przez Zamawiającego, nie była jednostronną czynnością Zamawiającego, a wymagała zgody obu Stron, w tym Wykonawcy?</p>
	<p>ODP: Zamawiający informuje, iż nie wyraża zgody na wprowadzenie modyfikacji do projektu umowy</p>
11	<p>PYT: Serwisanci jako podwykonawcy: Wykonawca wskazuje, że przy wykonywaniu umowy będzie dostarczał/dokonywał odbioru na rzecz/od zamawiającego z wykorzystaniem osób trzecich. Ewentualne naprawy sprzętu będą natomiast dokonywane z wykorzystaniem serwisów autoryzowanych przez producenta danego sprzętu. Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że okoliczności tych nie będzie musiał zgłaszać w toku wykonywania umowy, a osoby te nie będą postrzegane jako podwykonawcy w rozumieniu § 2 ust. 8 Umowy.</p>

	ODP: Zamawiający informuje, iż serwis autoryzowany nie będzie traktowany jako podwykonawca.
12	PYT: § 9 ust. 4 lit. f Umowy: Czy Zamawiający potwierdzi, że obowiązek zwrotu bądź zniszczenia danych, które zostaną przekazane przez Zamawiającego Wykonawcy z związku z realizacją umowy, nie będzie dotyczył takich danych w stosunku do której przepisy prawa nakładają na Wykonawcę obowiązek retencji takich danych przez czas określony przepisami? ODP: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie modyfikacji do projektu umowy.

W pozostałym zakresie treść Warunków Zamówienia nie ulega zmianie.

Z poważaniem

Otrzymują:

1) Wykonawcy – na stronę <https://www.enea.pl/bip/zamowienia/platforma-zakupowa>

2) a/a