

Warszawa, dnia 23 lipca 2024 r.

Sprawa: *Uruchomienie oraz świadczenie Usługi transmisji danych kanałem Ethernet pomiędzy siedzibą Centrum Informatyki Resortu Finansów, ul. Samorządowa 1 w Radomiu a siedzibą Państwowej Straży Pożarnej, ul. Traugutta 57 w Radomiu.*

Znak sprawy: CIRF.DZ2.271.134.2024

Kontakt: cirf.zamowienia.podprogowe@mf.gov.pl
(rekomendujemy wpisanie numeru postępowania w temacie wiadomości)

Odpowiedzi na pytania nr 2 i Zmiana Zaproszenia

Centrum Informatyki Resortu Finansów informuje, że w postępowaniu wpłynęły następujące pytania:

1. Wykonawca zwraca się o modyfikację treści postanowień § 5 ust. 10 umowy o treści : „Łączna wysokość kar umownych naliczonych z tytułów wskazanych w Umowie jest ograniczona do kwoty stanowiącej 50% wysokości maksymalnego łącznego wynagrodzenia Wykonawcy za wykonanie przedmiotu Umowy, o którym mowa w § 4 ust. 1 Umowy .” na zapis zgodnie z którym „ Łączna wysokość kar umownych naliczonych z tytułów wskazanych w Umowie jest ograniczona do kwoty stanowiącej 30% wysokości maksymalnego łącznego wynagrodzenia Wykonawcy za wykonanie przedmiotu Umowy, o którym mowa w § 4 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. Kary umowne są narzędziem w zabezpieczaniu interesów stron umowy. Wysokość kary umownej doznaje ograniczenia w sytuacji, gdy obwarowane nią zobowiązanie zostało w znacznej części wykonane, a także, gdy kara umowna została rażąco wygórowana. Charakter kar umownych wskazuje, że nie powinno się naliczać kar umownych w celach zarobkowych, a jedynie kompensacyjnych. Mając powyższe na uwadze Wykonawca zwraca się o zmniejszenie ich max wysokości do 30 % wynagrodzenia brutto.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje postanowienia Zaproszenia.

2. Zgodnie z treścią § 5 ust.11 Umowy - „ Zamawiający będzie miał prawo do potrącenia wszelkich kar umownych z kwoty należnej Wykonawcy na podstawie Umowy, po uprzednim wystawieniu przez Zamawiającego stosownej noty i braku jej zapłaty. Kara

umowna będzie płatna przez Wykonawcę w terminie wskazanym w nocie obciążeniowej”. W celu uniknięcia w tym zakresie nieporozumień Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że naliczenie i potrącenie kar umownych poprzedzone zostanie postępowaniem wyjaśniającym, które potwierdzi prawidłowość naliczania kar umownych. Kara umowna powinna przysługiwać Zamawiającemu tylko i wyłącznie w przypadku, gdy niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania nastąpiło z winy Wykonawcy, co w praktyce oznacza konieczność istnienia procedury, w toku której Strony mają możliwość przedstawienia swojego stanowiska..

Odpowiedź:

Zamawiający potwierdza, że przed naliczeniem kary Wykonawca zostanie poinformowany o podstawie do jej naliczenia celem ustosunkowania się do jej zasadności.

3. Wykonawca zwraca się do Zamawiającego o uzupełnienie zapisu § 5 ust. 9 umowy wskazującego, że - Zapłata przez Wykonawcę kar umownych z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy, nie wyłącza prawa Zamawiającego do dochodzenia odszkodowania przewyższającego ustalone powyżej kary umowne na zasadach ogólnych. Wykonawca wskazuje, że przywołana regulacja stwarza Zamawiającemu prawo do dochodzenia należności w nieograniczonej wysokości. Z tego względu określenie maksymalnej wysokości odszkodowania umożliwi 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 się o doprecyzowanie zapisu 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.

Odpowiedź:

Zamawiający modyfikuje brzmienie §5 ust. 9 w następujący sposób:

„9. Zapłata przez Wykonawcę kar umownych z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy, nie wyłącza prawa Zamawiającego do dochodzenia odszkodowania przewyższającego ustalone powyżej kary umowne na zasadach ogólnych – **o ile szkoda powstała z winy Wykonawcy.**”.

4. Wykonawca zwraca się o zastąpienie terminu „opóźnienie” terminem „zwłoka” w postanowieniach § 5 ust.3, ust.4 umowy. Uzasadnieniem dla takiej zmiany jest potrzeba wykluczenia interpretacji, iż Wykonawca będzie obciążony obowiązkiem zapłaty kar umownych nawet w sytuacji, gdyby niewykonanie lub nienależyte wykonanie Umowy nastąpiło wskutek okoliczności niezależnych od Wykonawcy (np. bezprawnych działań lub zaniechań osób trzecich).

Z opóźnieniem zwykłym mamy do czynienia wówczas, gdy wykonawca zamówienia publicznego nie wykonuje przedmiotu zamówienia publicznego w terminie określonym w umowie z przyczyn, za które odpowiedzialności nie ponosi. Opóźnienie jest to ogólne pojęcie które nie rozróżnia nieterminowego wywiązania się z umowy zawinionego oraz niezawinionego. Natomiast ze zwłoką mamy do czynienia tylko wtedy, kiedy Wykonawca w sposób zawiniony doprowadzi do nieterminowego wywiązania się z umowy.

Odpowiedź:

Zamawiający podtrzymuje postanowienia Zaprośzenia.

5. Wykonawca wnosi, aby na zasadzie wzajemności zapisy o „poufności” wskazane w § 6 ust 1-11 miały charakter dwustronnie zobowiązujący, z uwzględnieniem przedmiotu umowy i adekwatnie do roli Stron, w związku z czym wnosimy o jego odpowiednią modyfikację.

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że treść postanowień dotyczących poufności obowiązuje w całym resorcie finansów i nie podlega zmianom.. Jednocześnie Zamawiający informuje, że w sytuacji gdyby Zamawiający miał przetwarzać dane poufne Wykonawcy wówczas będą miały zastosowanie wprost przepisy prawa powszechnie obowiązującego, pod warunkiem, że Wykonawca przekaże Zamawiającemu informację który zakres informacji ma poufny charakter.

Jednocześnie Zamawiający zmienia treść Rozdziału VII ust. 3 Zaprośzenia w następujący sposób:

Było:

„3. Ofertę należy przesłać w formie elektronicznej **w terminie do 23.07.2024 r.** na adres e-mail: cirf.zamowienia.podprogowe@mf.gov.pl”.

Zmienia się na:

„3. Ofertę należy przesłać w formie elektronicznej **w terminie do 25.07.2024 r.** na adres e-mail: cirf.zamowienia.podprogowe@mf.gov.pl”.