


<p>UNIwersytet Jagielloński DZIAŁ ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH ul. Straszewskiego 25/3 i 4 31-113 Kraków tel. +4812-663-39-03 e-mail: bzp@uj.edu.pl www.uj.edu.pl www.przetargi.uj.edu.pl</p>	
--	---

Kraków, dnia 17 maja 2022 r.

Do wszystkich potencjalnych wykonawców

Dotyczy postępowania prowadzonego na udzielenie zamówienia z dziedziny nauki, w oparciu o art. 11 ust. 5 pkt 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. 2021 poz. 1129 ze zm., dalej „ustawa PZP”) na wyłonienie Wykonawcy w zakresie dostawy Generatora AWG w zakresie mikrofalowym na potrzeby Wydziału Fizyki, Astronomii i Informatyki Stosowanej Uniwersytetu Jagiellońskiego w Krakowie (30-348), ul. Łojasiewicza 11 (Znak sprawy: 80.272.189.2022)

Pytania i odpowiedzi oraz modyfikacja treści wzoru umowy, odpowiedzi na zadane zapytania

Szanowni Państwo,

W odpowiedzi na poniżej cytowane, pisemne zapytanie jednego z potencjalnych wykonawców skierowane za pośrednictwem poczty elektronicznej dnia 12 maja 2022 r., dotyczące treści Zaproszenia do składania ofert, a w szczególności postanowień stanowiącego załącznik do Zaproszenia wzoru umowy, uprzejmie wyjaśniamy, co następuje:

Pytanie 1:

Wykonawca jest tylko dystrybutorem a ewentualne opóźnienia mogą wynikać z powodów logistycznych lub opóźnień na produkcji co jest niezależne od Wykonawcy a to Wykonawca poniesie ewentualne koszty związane z opóźnieniem. Ponadto pomimo znaczącej poprawy panującej pandemii COVID-19 do dzisiaj łańcuchy dostaw komponentów są przerywane co wydłuża produkcję przyrządów. Związku z powyższym prosimy o zmianę treści punktów

§6.2 §6.3 §6.5

Wykonawca, z zastrzeżeniem ust. 4 niniejszego paragrafu, zapłaci Zamawiającemu karę umowną w poniższej wysokości w przypadkach:

- 2.1. odstąpienia od Umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy w wysokości 10% wynagrodzenia brutto ustalonego w § 3 ust. 2 Umowy;
- 2.2. niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy w wysokości 10% wynagrodzenia brutto ustalonego w § 3 ust. 2 Umowy, przy czym nienależyte wykonanie Umowy to jej realizacja, która pozostaje w sprzeczności z treścią Umowy lub ofertą Wykonawcy, bądź postanowieniami Zaproszenia wraz z

załącznikami, albo też nie zapewnia osiągnięcia wymaganych parametrów, funkcjonalności i zakresów wynikających z Zaprośzenia wraz z załącznikami i użytkowych przedmiotu Umowy;

2.3. zwłoki w wykonaniu przedmiotu Umowy w wysokości 0,2% wynagrodzenia brutto ustalonego w § 3 ust. 2 Umowy za każdy dzień zwłoki licząc od dnia następnego w stosunku do terminu zakończenia realizacji przedmiotu Umowy, określonego w § 1 ust. 4 Umowy, nie więcej niż 10 % wartości brutto przedmiotu umowy, o której mowa w § 3 ust. 2

2.4. zwłoki w usunięciu wad przedmiotu, Umowy stwierdzonych przy odbiorze, w wysokości 0,2% wynagrodzenia brutto ustalonego w § 3 ust. 2 Umowy za każdy dzień zwłoki, licząc od następnego dnia po upływie terminu określonego przez Zamawiającego w celu usunięcia wad, nie więcej niż 10 % wartości brutto przedmiotu umowy, o której mowa w § 3 ust. 2

2.5. zwłoki w usunięciu wad stwierdzonych w okresie gwarancji lub rękojmi w wysokości 0,2% wynagrodzenia brutto ustalonego w § 3 ust. 2 Umowy za każdy dzień zwłoki liczony od dnia następnego w stosunku do terminu (dnia) ustalonego zgodnie z treścią § 5 ust. 6 Umowy albo w pisemnym oświadczeniu Stron, nie więcej niż 10 % wartości brutto przedmiotu umowy, o której mowa w § 3 ust. 2.

3. Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną w przydatku odstąpienia od niniejszej Umowy przez Wykonawcę z przyczyn leżących wyłącznie po stronie Zamawiającego, z wyłączeniem okoliczności wskazanej w § 7 ust. 3 umowy, w wysokości 10% wynagrodzenia brutto ustalonego w § 3 ust. 2 Umowy.

5. Suma kar umownych nie może przekroczyć 30% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 3 ust. 2 niniejszej umowy.

na treść

Wykonawca, z zastrzeżeniem ust. 4 niniejszego paragrafu, zapłaci Zamawiającemu karę umowną w poniższej wysokości w przypadkach:

2.1. odstąpienia od Umowy z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy w wysokości 5% wynagrodzenia brutto ustalonego w § 3 ust. 2 Umowy;

2.2. niewykonania lub nienależytego wykonania Umowy w wysokości 5% wynagrodzenia brutto ustalonego w § 3 ust. 2 Umowy, przy czym nienależyte wykonanie Umowy to jej realizacja, która pozostaje w sprzeczności z treścią Umowy lub ofertą Wykonawcy, bądź postanowieniami Zaprośzenia wraz z załącznikami, albo też nie zapewnia osiągnięcia wymaganych parametrów,

funkcjonalności i zakresów wynikających z Zaprośzenia wraz z załącznikami i użytkowych przedmiotu Umowy;

2.3. zwłoki w wykonaniu przedmiotu Umowy w wysokości 0,1% wynagrodzenia brutto ustalonego w § 3 ust. 2 Umowy za każdy dzień zwłoki licząc od dnia następnego w stosunku do terminu zakończenia realizacji przedmiotu Umowy, określonego w § 1 ust. 4 Umowy, nie więcej niż 5 % wartości brutto przedmiotu umowy, o której mowa w § 3 ust. 2

2.4. zwłoki w usunięciu wad przedmiotu, Umowy stwierdzonych przy odbiorze, w wysokości 0,1% wynagrodzenia brutto ustalonego w § 3 ust. 2 Umowy za każdy dzień zwłoki, licząc od następnego dnia po upływie terminu określonego przez Zamawiającego w celu usunięcia wad, nie więcej niż 5 % wartości brutto przedmiotu umowy, o której mowa w § 3 ust. 2

2.5. zwłoki w usunięciu wad stwierdzonych w okresie gwarancji lub rękojmi w wysokości 0,1% wynagrodzenia brutto ustalonego w § 3 ust. 2 Umowy za każdy dzień zwłoki liczony od dnia następnego w stosunku do terminu (dnia) ustalonego zgodnie z treścią § 5 ust. 6 Umowy albo w pisemnym oświadczeniu Stron, nie więcej niż 5 % wartości brutto przedmiotu umowy, o której mowa w § 3 ust. 2.

3. Zamawiający zapłaci Wykonawcy karę umowną w przydatku odstąpienia od niniejszej Umowy przez Wykonawcę z przyczyn leżących wyłącznie po stronie Zamawiającego, z wyłączeniem okoliczności wskazanej w § 7 ust. 3 umowy, w wysokości 5% wynagrodzenia brutto ustalonego w § 3 ust. 2 Umowy.

5. Suma kar umownych nie może przekroczyć 15% wynagrodzenia brutto, o którym mowa w § 3 ust. 2 niniejszej umowy.

Odpowiedź 1:

Zamawiający informuje, że jako uczelnia publiczna należąca do sektora finansów publicznych w myśl art. 9 pkt 11 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych (t. j. Dz. U. 2021 poz. 305 ze zm.), jest zobowiązany do przestrzegania szczególnych zasad wydatkowania środków publicznych, także w ramach udzielanych zamówień z dziedziny nauki, wyłączonych spod reżimu przepisów ustawy PZP w myśl jej art. 11 ust. 5 pkt 1. Uniwersytet Jagielloński w Krakowie wskazuje, iż wspomniane zasady wydatkowania wynikają z art. 44 ust. 3 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych, którego brzmienie jest następujące: „Wydatki publiczne powinny być dokonywane: 1) w sposób celowy i oszczędny, z zachowaniem zasad: a) uzyskiwania najlepszych efektów z danych nakładów, b) optymalnego doboru metod i środków służących osiągnięciu założonych celów; 2) w sposób umożliwiający terminową realizację

zadań; 3) w wysokości i terminach wynikających z wcześniej zaciągniętych zobowiązań”. Zamawiający realizuje urzeczywistnienie przywołanych reguł poprzez zastrzeżenie kar umownych w treści zawieranych umów na podstawie art. 11 ust. 5 pkt 1 ustawy PZP. Zamawiający wyjaśnia, iż zgodnie z § 6 ust. 1 wzoru umowy zastrzeżenie prawa do naliczania i dochodzenia kar umownych występuje na wypadek niezgodnego z niniejszą umową lub nienależytego wykonania zobowiązań wynikających z umowy. Należy zauważyć, że: „Kara umowna jest swego rodzaju odszkodowaniem służącym naprawieniu szkody wyrządzonej niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem zobowiązania niepieniężnego” (wyrok Sądu Apelacyjnego w Warszawie o sygn. I ACa 1325/14 z dnia 24 kwietnia 2015 r.). Ponadto jak słusznie zauważył Tadeusz Wiśniewski „Z art. 483 § 1 wynika, że kara umowna ma na celu „naprawienie szkody”, można więc uznać, że jest ona swoistą postacią odszkodowania. Kara umowna może obejmować trzy grupy zdarzeń: 1) niewykonanie zobowiązania, 2) nienależyte wykonanie zobowiązania w ogólności i 3) konkretne uchybienia w zakresie sposobu wykonania zobowiązania (np. co do czasu, jakości)” (Tadeusz Wiśniewski [w:] Jacek Gudowski (red.), „Kodeks cywilny. Komentarz. Tom III. Zobowiązania. Część ogólna, wyd. II”, Wolters Kluwer Polska 2018 r., teza nr 1 komentarza do art. 483). Zamawiający podnosi, że wysokość kar umownych określona w treści § 6 ust. 2, 3 oraz 5 wzoru umowy jest adekwatna w stosunku do zakresu zobowiązania Wykonawcy wynikającego z udzielenia mu niniejszego zamówienia przez Zamawiającego, jego stopnia złożoności oraz z zasady oszczędności wydatkowania środków publicznych, która „(...) służyć ma minimalizacji kosztów związanych z realizacją określonych zadań jednostek sektora finansów publicznych” (Ewaryst Kowalczyk [w:] Agnieszka Mikos – Sitek (red.), „Ustawa o finansach publicznych”, Legalis 2022 r., teza nr 13 komentarza do art. 44). Jednocześnie Zamawiający wyjaśnia, że: „**Dłużnik zatem będzie zwolniony z obowiązku zapłaty kary umownej, jeżeli wykaże, że przyczyną niewykonania lub nienależytego wykonania zobowiązania uzasadniająco naliczanie kary umownej są okoliczności, za które nie ponosi odpowiedzialności** (W. Czachórski, Zobowiązania, 2009, s. 350; Z. Radwański, A. Olejniczak, Zobowiązania, 2012, s. 345; T. Wiśniewski (w:) G. Bieniek, Komentarz, t. I, 2011, s. 800). **Zakres odpowiedzialności z tytułu kary umownej pokrywa się z zakresem ogólnej odpowiedzialności kontraktowej dłużnika z art. 471 k.c.**, gdy od przewidzianego tym przepisem odszkodowania kara umowna różni się tylko tym, że przysługuje ona niezależnie od poniesionej szkody (wyrok SA w Białymstoku z dnia 21 sierpnia 2013 r., I ACa 334/13, LEX nr 1366054” (Zdzisław Gawlik [w:] Andrzej Kidyba (red.), „Kodeks cywilny. Komentarz. Tom III. Zobowiązania. Część ogólna, wyd. II”, Lex 2014 r., teza nr 9 komentarza do art. 483). W konsekwencji treść § 6 ust. 2, 3 oraz 5 wzoru umowy nie ulegnie zmianie.

Pytanie 2:

Przedmiotem postępowania jest wysokiej klasy aparatura pomiarowa. W przypadku awarii taki sprzęt jest naprawiany w autoryzowanym serwisie producenta za granicą co powoduje, że cała procedura naprawy trwa do 30 dni. Związku z powyższym prosimy o zmianę punktu umowy §5.6 z treści:

W przypadku stwierdzenia wad w wykonanym przedmiocie umowy Wykonawca zobowiązuje się do jego nieodpłatnej wymiany lub usunięcia wad w miejscu użytkowania przedmiotowego sprzętu (on-site) w terminie uzgodnionym przez Strony, nie dłuższym jednak niż 7 dni roboczych, przy czym reakcja serwisu musi nastąpić do 24 godzin od chwili zgłoszenia telefonicznie, faxem lub emailem (tzw. Next Business Day), przy czym wszelkie działania organizacyjne i koszty związane ze świadczeniem usługi gwarancyjnej poza miejscem wykonania umowy ponosi Wykonawca. W przypadku konieczności sprowadzenia specjalistycznych części zamiennych termin ten nie może być dłuższy niż 21 dni, chyba, że Strony w oparciu o stosowny protokół konieczności zgodnie postanowią wydłużyć czas naprawy.

na treść

W przypadku stwierdzenia wad w wykonanym przedmiocie umowy Wykonawca zobowiązuje się do jego nieodpłatnej wymiany lub usunięcia wad w terminie uzgodnionym przez Strony, nie dłuższym jednak niż 30 dni, przy czym reakcja serwisu musi nastąpić do 48 godzin od chwili zgłoszenia telefonicznie, faxem lub emailem (tzw. Next Business Day), przy czym wszelkie działania organizacyjne i koszty związane ze świadczeniem usługi gwarancyjnej poza miejscem wykonania umowy ponosi Wykonawca. W przypadku konieczności sprowadzenia specjalistycznych części zamiennych termin ten nie może być dłuższy niż 30 dni, chyba, że Strony w oparciu o stosowny protokół konieczności zgodnie postanowią wydłużyć czas naprawy.

Odpowiedź 2:

Zamawiający informuje, że zmienia zapis § 5 ust. 6 wzoru umowy, nadając mu poniższe brzmienie: „W przypadku stwierdzenia wad w wykonanym przedmiocie umowy Wykonawca zobowiązuje się do jego nieodpłatnej wymiany lub usunięcia wad w miejscu użytkowania przedmiotowego sprzętu (on-site) w terminie uzgodnionym przez Strony, nie dłuższym jednak niż 30 dni, przy czym reakcja serwisu musi nastąpić do 48 godzin od chwili zgłoszenia telefonicznie, faxem lub emailem, przy czym wszelkie działania organizacyjne i koszty związane ze świadczeniem usługi gwarancyjnej poza miejscem wykonania umowy ponosi Wykonawca. W przypadku konieczności sprowadzenia specjalistycznych części zamiennych termin ten nie może być dłuższy niż 42 dni, chyba, że Strony w oparciu o stosowny protokół konieczności zgodnie postanowią wydłużyć czas naprawy”.

Pytanie 3:

Prosimy o zrównanie okresu rękojmi z okresem gwarancji tzn. na okres 12 miesięcy. Dłuższa rękojmia niż gwarancja w praktyce oznacza wydłużenie okresu bezpłatnych napraw co z kolei

powoduje znaczący wzrost ceny oferowanego urządzenia. Biorąc to pod uwagę proponujemy zmianę §5.10 z treści:

Zamawiający może wykonywać uprawnienia z tytułu rękojmi za wady fizyczne rzeczy niezależnie od uprawnień wynikających z gwarancji. Uprawnienia z tytułu rękojmi za wady fizyczne wygasają po upływie 24 miesięcy od momentu dostarczenia Zamawiającemu całości przedmiotu umowy potwierdzonego podpisanym protokołem odbioru bez zastrzeżeń, przy czym w razie wykonywania przez Zamawiającego uprawnień z gwarancji bieg terminu do wykonania uprawnień z tytułu rękojmi ulega zawieszeniu z dniem zawiadomienia Wykonawcy o wadzie (usterce). Termin ten biegnie dalej od dnia odmowy przez Wykonawcy wykonania obowiązków wynikających z gwarancji albo bezskutecznego upływu terminu określonego na usunięcie wady (usterki) przedmiotu umowy.

na treść:

Zamawiający może wykonywać uprawnienia z tytułu rękojmi za wady fizyczne rzeczy niezależnie od uprawnień wynikających z gwarancji. Uprawnienia z tytułu rękojmi za wady fizyczne wygasają po upływie 12 miesięcy od momentu dostarczenia Zamawiającemu całości przedmiotu umowy potwierdzonego podpisanym protokołem odbioru bez zastrzeżeń, przy czym w razie wykonywania przez Zamawiającego uprawnień z gwarancji bieg terminu do wykonania uprawnień z tytułu rękojmi ulega zawieszeniu z dniem zawiadomienia Wykonawcy o wadzie (usterce). Termin ten biegnie dalej od dnia odmowy przez Wykonawcy wykonania obowiązków wynikających z gwarancji albo bezskutecznego upływu terminu określonego na usunięcie wady (usterki) przedmiotu umowy.

Odpowiedź 3:

Zamawiający jako jednostka sektora finansów publicznych, zobowiązany jest przy dokonywaniu wydatków środków publicznych, w myśl przywołanego już powyżej art. 44 ust. 3 pkt 1 ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 r. o finansach publicznych, w sposób oszczędny i efektywny, w odniesieniu do poniesionych nakładów na realizację danego celu, tutaj niniejszego zamówienia z dziedziny nauki. Inaczej mówiąc: „Potrzeba dokonywania wydatków w sposób celowy i oszczędny równoważona jest zasadą uzyskiwania najlepszych efektów z danych nakładów (zasada efektywności) oraz zasadą optymalnego doboru metod i środków służących osiągnięciu założonych celów (zasada skuteczności i zasada współmierności)” (Ewaryst Kowalczyk [w:] Agnieszka Mikos – Sitek (red.), „Ustawa o finansach publicznych”, Legalis 2022 r, teza nr 14 komentarza do art. 44). Zamawiający wymaga, aby aparatura pomiarowa – Generator AWG była najwyższej jakości zgodnie ze specyfikacją techniczną, czego potwierdzeniem jest treść § 5 ust. 7 wzoru umowy. Rękojnia za wady przedmiotu umowy ma zrekompensować Zamawiającemu ewentualne szkody związane z dostarczeniem przez Wykonawcę wadliwego urządzenia, pod warunkiem stwierdzenia wady w okresie obowiązywania rękojmi za wady. Zamawiający zauważa, że 24 miesięczny okres rękojmi za wady określony w treści § 5 ust. 10 wzoru umowy, odpowiada ustawowemu okresowi rękojmi

za wady rzeczy. Zgodnie z art. 568 § 1 Kodeksu cywilnego: „**Sprzedawca odpowiada z tytułu rękojmi, jeżeli wada fizyczna zostanie stwierdzona przed upływem dwóch lat, a gdy chodzi o wady nieruchomości - przed upływem pięciu lat od dnia wydania rzeczy kupującemu. Jeżeli kupującym jest konsument a przedmiotem sprzedaży jest używana rzecz ruchoma, odpowiedzialność sprzedawcy może zostać ograniczona, nie mniej niż do roku od dnia wydania rzeczy kupującemu**”. Biorąc pod uwagę powyższe okoliczności, zapis § 5 ust. 10 wzoru umowy nie ulega zmianie.

Pytanie 4:

Czy Zamawiający dopuszcza generator z częstotliwością próbkowania 10 GS/s przy jednoczesnej generacji sygnału z wyjścia AWG oraz 2 markerów?

Odpowiedź 4:

Dla jednokanałowego generatora AWG typowo 2 bity rozdzielczości przetwornika są traczone na generowanie sygnałów markerów zamiast głównego sygnału analogowego. Zamawiający doprecyzowuje, że w punkcie 4 specyfikacji (Opisu przedmiotu zamówienia) dopuszcza możliwość kontroli amplitudy sygnału w zakresie przynajmniej 10 bitów, jeżeli jednocześnie możliwe jest generowanie 2 sygnałów markerów. Natomiast wymagana szybkość przetwornika to przynajmniej 12 GSa/s.

Zamawiający informuje, iż powyższe pytania i odpowiedzi do Zaproszenia do składania ofert, stanowią jej integralną część, a przy tym z uwagi na ich zakres i charakter wpływają one na konieczność przedłużenia terminu składania ofert. Dlatego też, Zamawiający zawiadamia, iż termin składania i otwarcia ofert ulegają zmianie na dzień 24 maja 2022 r, godziny składania i otwarcia ofert pozostają bez zmian.

Z poważaniem

Anna Onderka