

Gdańsk, dnia 28.11.2018

ZAPYTANIA i ODPOWIEDZI

dotyczące **OGŁOSZENIA O UDZIELANYM ZAMÓWIENIU na dostawę oprogramowania do obliczeń numerycznych oraz budowy modeli numerycznych dla Wydziału Mechanicznego Politechniki Gdańskiej**

Pytania Wykonawcy:

zwracamy się z uprzejmą prośbą o dokonanie następujących zmian we wzorze umowy:

1. W paragrafie 1, w punkcie 1 – dodanie zapisu 2 licencji oprogramowania MATLAB
2. W paragrafie 4, w punkcie 7 – wykreślenie zapisu: „jednocześnie Wykonawca przekazuje Zamawiającemu fakturę w formie pisemnej(...)”
3. W paragrafie 8 - dodanie zapisów, dotyczących kar umownych w razie braku zapłaty przez Zamawiającego:
 - a. Jeżeli Zamawiający nie zapłaci całego wynagrodzenia w terminie ustalonym zgodnie z § 4, ust. 4 Umowy, Wykonawcy przysługuje prawo odstąpienia od umowy, bez wyznaczania terminu dodatkowego, zgodnie z art. 492 k.c. W takim wypadku Wykonawca może żądać wynagrodzenia z tytułu korzystania z Oprogramowania w wysokości odpowiadającej 1 % wynagrodzenia brutto określonego w § 4 ust. 1 Umowy, za każdy dzień liczony od daty dostarczenia przez Wykonawcę danych umożliwiających pobranie Oprogramowania i klucza licencyjnego oraz zainstalowanie i aktywację licencji na komputerze Zamawiającego.
 - b. W przypadku nieterminowej płatności, Wykonawca może naliczyć Zamawiającemu odsetki w wysokości ustawowej.
4. W paragrafie 8 – dodanie zapisu, dotyczącego maksymalnej wartości roszczeń:

Całkowita wartość roszczeń w przypadku opóźnienia w wykonaniu przedmiotu umowy lub w przypadku opóźnienia realizacji obowiązków gwarancyjnych/wsparcia technicznego wyniesie maksymalnie 15% wartości umowy, o której mowa w § 4 ust. 1.

Odpowiedzi Zamawiającego:

ad. 1

§1 ust. 1 umowy otrzymuje brzmienie:

„Przedmiotem umowy jest **dostawa oprogramowania do obliczeń numerycznych oraz budowy modeli numerycznych dla Wydziału Mechanicznego Politechniki Gdańskiej – 2 licencje**, zgodnie z ofertą Wykonawcy z dnia oraz szczegółowym opisem przedmiotu zamówienia, stanowiącymi załączniki nr 1 i 2 do niniejszej umowy i będącymi jej integralną częścią”.

W formularzu **oferty** Wykonawca składający ofertę wpisuje **nazwę** oferowanego oprogramowania.

ad.2

Zgoda.

§4 ust. 7 umowy otrzymuje brzmienie:

„Zamawiający oświadcza, że zezwala na przesyłanie drogą elektroniczną faktury wystawianych przez Wykonawcę zgodnie z obowiązującymi przepisami w formie elektronicznej, w formacie pdf.”
~~jednocześnie Wykonawca przekazuje Zamawiającemu fakturę w formie pisemnej za pośrednictwem operatora pocztowego, osobiście lub za pośrednictwem posłańca.~~

ad. 3b

Zgoda.

Dodaje się §8 ust. 6 umowy w brzmieniu:

„W przypadku nieterminowej płatności Wykonawca może naliczyć Zamawiającemu odsetki w wysokości ustawowej.”

ad. 4

Zgoda.

Dodaje się §8 ust. 5 umowy w brzmieniu:

„Całkowita wartość roszczeń w przypadku opóźnienia w wykonaniu przedmiotu umowy lub w przypadku opóźnienia realizacji obowiązków gwarancyjnych/wsparcia technicznego wyniesie maksymalnie 15% wartości umowy, o której mowa w § 4 ust. 1.”

ad. 3a

Zamawiający zwraca uwagę, że brak zapłaty jest niewykonaniem umowy.

Zapłata po terminie (nawet tylko części) jest nienależytym wykonaniem umowy.

W art. 492 kc mowa o niewykonaniu zobowiązania a nie o nienależytym wykonaniu zobowiązania.

Do kiedy miałyby być naliczana proponowana przez Wykonawcę kara?

Niektórzy przedstawiciele doktryny wskazują, że w odniesieniu do *legis commissoriae* oprócz precyzyjnego ustalenia terminu spełnienia świadczenia umownego należy w umowie także zastrzec termin, po upływie którego wygasa prawo do odstąpienia. Podnoszą, że art. 492 jest regulacją szczególną w stosunku do art. 395 § 1, ale jedynie w odniesieniu do wskazania dodatkowej przesłanki odstąpienia, którą jest niewykonanie świadczenia w oznaczonym terminie (P. Drapała, w: *System P.P.*, t. 5, 2006, s. 941; M. Tanenbaum, *Instytucja zadatku...*, s. 378). Pogląd ten jest uzasadniony tym, że przy takiej interpretacji stan niepewności stron co do tego, czy są związane umową, czy też nie, jest ograniczony do ściśle oznaczonego przedziału czasowego.

Proszę o wyjaśnienie, czemu miałyby służyć proponowany zapis dotyczący kar umownych w razie braku zapłaty przez Zamawiającego będącego jednostką sektora finansów publicznych, zobowiązanego do terminowego regulowania zobowiązań.

Z poważaniem

prof. dr hab. inż. Dariusz Mikielwicz
Dziekan Wydziału Mechanicznego