

**Pytanie:**

1. Proszę o pełne i jednoznaczne sprecyzowanie pojęć użytych ww Umowie: "projekt graficzny przekazany przez Zamawiającego", "projekt produkcyjny przygotowany przez Wykonawcę". Czym charakteryzują się i różnią od siebie obie postaci projektów? Prosimy o szczegółowe informacje, z uwagi na to, że umowa w obecnej postaci zawiera restrykcyjne i precyzyjne zapisy dotyczące jedyne kar umownych, i równocześnie bardzo ogólnikowe zapisy dotyczące obowiązków stron i terminów wykonania zobowiązań. To konfliktogenne.

**Odpowiedź:**

W związku z modyfikacją umowy stanowiącą załącznik nr 8 do SIWZ termin projekt produkcyjny zostaje wykreślony.

**Pytanie:**

2. Zapis Umowy w paragrafie 2. pkt. 1 zawiera błąd logiczny. Przedmiot umowy nie może zostać wykonany zgodnie z projektami graficznymi przekazanymi Wykonawcy przez Zamawiającego, ponieważ Wykonawca jest zobowiązany wykonać na ich podstawie projekty produkcyjne, które to następnie po akceptacji Zamawiającego będą podstawą wykonania przez Wykonawcę przedmiotu Umowy. Zatem przedmiot Umowy powinien być wykonany zgodnie z zaakceptowanym przez Zamawiającego projektem produkcyjnym, a nie projektem graficznym przekazanym Wykonawcy przez Zamawiającego.

**Odpowiedź:**

W związku z modyfikacją umowy stanowiącą załącznik nr 8 do SIWZ termin projekt produkcyjny zostaje wykreślony. Przedmiot umowy zostanie wykonany w oparciu o przekazane projekty graficzne wykonane przez Zamawiającego.

**Pytanie:**

3. Ponadto Umowa w ogóle nie zawiera zobowiązania Wykonawcy do przetworzenia przekazanych przez Zamawiającego projektów graficznych na projekty produkcyjne, ani nie definiuje również zakresu usług graficznych oczekiwanych od Wykonawcy w zakresie przygotowania projektów do produkcji materiałów. Prosimy o informacje jaki zakres prac projektowych będzie po stronie Wykonawcy.

**Odpowiedź:**

W związku z modyfikacją umowy stanowiącą załącznik nr 8 do SIWZ termin projekt produkcyjny zostaje wykreślony. Przedmiot umowy zostanie wykonany w oparciu o przekazane projekty graficzne wykonane przez Zamawiającego. Na wykonawcy ciąży obowiązek weryfikacji projektów graficznych

zgodnie z treścią umowy - załącznik nr 8 do SIWZ. Jednocześnie wykonawca przekaże Zamawiającemu siatki produkcyjne i wytyczne do poszczególnych produktów opisanych w SIWZ - Załącznik nr 1. Opis przedmiotu zamówienia

**Pytanie:**

4. Zamawiający nie definiuje treści i postaci materiałów graficznych przekazanych Wykonawcy, określa tylko ich format zapisu elektronicznego .pdf lub .eps. Co konkretnie Zamawiający dostanie od Wykonawcy oraz co powinien zrobić z otrzymanymi projektami graficznymi aby były uznane za projekty produkcyjne? Proszę zarówno o specyfikację projektów przekazywanych przez Zamawiającego dla wszystkich poszczególnych materiałów, jak i zakres prac Wykonawcy związanych z opracowaniem projektów produkcyjnych (dla każdej pozycji SIWZ).

**Odpowiedź**

W związku z modyfikacją umowy stanowiącą załącznik nr 8 do SIWZ termin projekt produkcyjny zostaje wykreślony. Przedmiot umowy zostanie wykonany w oparciu o przekazane projekty graficzne wykonane przez Zamawiającego. Na wykonawcy ciąży obowiązek weryfikacji projektów graficznych zgodnie z treścią umowy - załącznik nr 8 do SIWZ. Jednocześnie wykonawca przekaże Zamawiającemu siatki produkcyjne i wytyczne do poszczególnych produktów opisanych w SIWZ - Załącznik nr 1. Opis przedmiotu zamówienia. Projekty przygotowane przez Zamawiającego będą wykonane ze standardami grafiki DTP w formacie PDF lub eps.

**Pytanie:**

5. W jaki sposób Zamawiający zamierza rozliczyć termin przygotowania przez Wykonawcę projektów produkcyjnych, jeśli okaże się, że przekazane przez Zamawiającego projekty graficzne nie są wystarczające do wykonania projektu produkcyjnego? Czy Zamawiający uzna wówczas, że terminy realizacji będą rozliczone zgodnie z pkt. 5 paragraf 2 Umowy?

**Odpowiedź:**

W związku z modyfikacją umowy stanowiącą załącznik nr 8 do SIWZ termin projekt produkcyjny zostaje wykreślony. Przedmiot umowy zostanie wykonany w oparciu o przekazane projekty graficzne wykonane przez Zamawiającego.

6. Punkt. 5., paragraf 5 stwierdza, że wynagrodzenie wykonawcy obejmuje wszystkie koszty Wykonawcy związane z wykonaniem przedmiotu umowy oraz dostarczeniem tego przedmiotu Zamawiającemu, do miejsca wskazanego przez Zamawiającego, w Szczecinie. Co z zyskiem Wykonawcy oraz sytuacją gdy koszty Wykonawcy okażą się wyższe niż zaoferowane?

**Odpowiedź:**

Pytanie nie dotyczy treści SIWZ.

**Pytanie:**

7. W pkt. 9. paragraf 5 zawiera błąd: czy w przypadku dostarczenia projektów produkcyjnych niezgodnych z załącznikiem 1 oraz opisem przedmiotu zamówienia, Zamawiający będzie mógł wyznaczyć kolejny termin dostarczenia materiałów promocyjnych i rozwiązać umowę bez wypowiedzenia?

**Odpowiedź:**

W związku z modyfikacją umowy stanowiącą załącznik nr 8 do SIWZ termin projekt produkcyjny zostaje wykreślony.

**Pytanie:**

8. Jakie szkody może ponieść Zamawiający z powodu niezrealizowania lub opóźnienia realizacji przedmiotu Umowy?

**Odpowiedź**

Pytanie nie dotyczy treści SIWZ.

**Pytanie:**

9. Umowa nie definiuje postępowania w sytuacji, kiedy Zamawiający będzie wprowadzać kolejne zmiany do projektów już raz opracowanych przez Wykonawcę. Co w przypadku kiedy po uwzględnieniu uwag Wykonawca wykona projekty produkcyjne zgodnie z wytycznymi, a Zamawiający po raz drugi, trzeci i kolejny będzie wprowadzał zmiany? Jak Zamawiający będzie rozliczał termin realizacji w przypadku, kiedy prace projektowe będą przedłużać się z winy Zamawiającego?

**Odpowiedź:**

W związku z modyfikacją umowy stanowiącą załącznik nr 8 do SIWZ termin projekt produkcyjny zostaje wykreślony.

**Pytanie:**

10. W umowie pkt. 6 wskazuje terminy wykonania poszczególnych materiałów od momentu przekazania materiałów graficznych o których mowa w par. 2 ust. 1 - jest to błąd logiczny - termin wykonania poszczególnych materiałów powinien być liczony od momentu zaakceptowania przez Zamawiającego projektów produkcyjnych wykonanych przez Wykonawcę, ponieważ w obecnej wersji tekstu Wykonawca może otrzymać kary umowne za zwłokę z powodu opieszałości Zamawiającego.

**Odpowiedź:**

W związku z modyfikacją umowy stanowiącą załącznik nr 8 do SIWZ termin projekt produkcyjny zostaje wykreślony.

**Pytanie:**

11. Terminy realizacji wskazane w pkt. 6 są dniami roboczymi, czy kalendarzowymi?

**Odpowiedź:**

Do liczenia biegu terminów określonych w umowie mają zastosowanie przepisy ustawy - Kodeks cywilny.

12. Zwracamy uwagę, że część materiałów wykonywana jest na specjalne zamówienie w Chinach lub w Niemczech, w dodatku w okresie zwiększonej ilości zamówień i wynoszą one jak niżej:

- długopisy z nadrukiem dookoła lub full color - ok. 4 tygodnie
- breloki PCV odlewane - ok. 4 tygodnie

Prosimy o weryfikację i urealnienie terminów realizacji wskazanych w SIWZ.

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę terminów.

13. Czy naliczane kary umowne w przypadku ewentualnego spóźnienia Zamawiający będzie liczył od całości wartości umowy, czy tylko od wartości danego opóźnionego towaru? Co w przypadku kiedy na 24 pozycje tylko jedna będzie dostarczona z opóźnieniem, a kara liczona od wartości całości zamówienia przewyższy wartość opóźnionej pozycji? Jest to niezgodne z Kodeksem Cywilnym.

**Odpowiedź:**

Zamawiający będzie naliczać kary umowne zgodnie z postanowieniami umowy.

Jednocześnie Zamawiający informuje, że W odniesieniu do zamówień publicznych zasada swobody umów i równości stron stosunku zobowiązaniowego podlega modyfikacji i specyficznemu ograniczeniu. Uprzywilejowana pozycja Zamawiającego sprawia, że w przypadku postępowania o udzielenie zamówienia publicznego nie istnieje równowaga stron postępowania (zob. wyrok z dnia 9 kwietnia 2015 r., KIO 655/15). W wyroku z dnia 10 maja 2016 r., KIO 654/16, Krajowa Izba Odwoławcza uznała, że „O ile zasada swobody umów wymaga konsensusu obu stron, o tyle na gruncie zamówień publicznych doznaje ona trojakiemu ograniczenia: po pierwsze - zamawiający nie może swobodnie wybrać kontrahenta, po drugie - zamawiający określa zasady, na których umowę chce zawrzeć (...).” Krajowa Izba Odwoławcza zwróciła również uwagę, że „Przepisy ustawy P.z.p.

modyfikują zasadę równości stron stosunku zobowiązaniowego i stanowią specyficzne ograniczenie zasady swobody umów (art. 353<sup>1</sup> k.c.), co znajduje odzwierciedlenie w treści zawieranej umowy. Pewna nierówność stron umowy w sprawie zamówienia publicznego wynika *expressis verbis* z przepisów P.z.p. zawierającej instrumenty prawne zastrzeżone wyłącznie na korzyść Zamawiającego np. zabezpieczenie należytego wykonania umowy przez wykonawcę (art. 147 i nast. P.z.p.), prawo odstąpienia przez zamawiającego od umowy (art. 145 P.z.p.). Zamawiający działa w interesie publicznym i ryzyko niepowodzenia zamierzonego w danym postępowaniu celu prowadzi częstokroć do niezaspokojenia uzasadnionych potrzeb szerszej zbiorowości. Zatem ryzyko Zamawiającego przewyższa normalne ryzyko związane z prowadzeniem działalności gospodarczej, które występuje, gdy umowę zawierają dwaj przedsiębiorcy. Wskazać też należy, że Zamawiający może starać się zwiększyć odpowiedzialność wykonawców za należyte wykonanie zamówienia, obciążyć ich dodatkowym ryzykiem.”.

W wyroku z dnia 29 stycznia 2013 r., KIO 113/13; KIO 117/13, Krajowa Izba Odwoławcza przywołując wyrok z dnia 22 marca 2011 r., zwróciła uwagę, że „Zamawiającemu przyznane zostało uprawnienie do ukształtowania postanowień umownych. Zamawiający może, o ile nie wykracza poza unormowanie art. 353<sup>1</sup> k.c., dowolnie sformułować postanowienia w zakresie kar umownych, zależnie od sytuacji faktycznej i swoich potrzeb.”. Kary umowne dla zamawiającego nie pełnią roli ściśle odszkodowawczej. Co do zasady ich znacznie ważniejszą, dla zamawiającego, rolą jest ich funkcja stymulacyjna, dyscyplinująca wykonawcę do prawidłowego wykonania zamówienia (vide: wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 17 lipca 2009 r., sygn. akt: KIO/UZP 843/09). Nadto Izba zwraca uwagę, że ustanowienie przez zamawiającego możliwości naliczania wysokich kar umownych nie ogranicza prawa wykonawcy do zwrócenia się do sądu powszechnego o dokonanie oceny czy naliczona kara umowna będzie rażąco wygórowana.”.

„W postępowaniu zamawiający przewidział dla siebie karę umowną z tytułu odstąpienia od umowy w wysokości 20%, natomiast za analogiczne odstąpienie przez zamawiającego na rzecz wykonawcy karę umowną w wysokości 5%. W ocenie Krajowej Izby Odwoławczej nie oznacza to, że zamawiający naruszył równość stron. Krajowa Izba Odwoławcza uznała, że „Instytucja kar umownych na etapie ubiegania się o udzielenie zamówienia nie stanowi przeszkody w uzyskaniu zamówienia. W doktrynie podnosi się, że samo rażące wygórowanie kary umownej nie powoduje sprzeczności zastrzeżenia z zasadami współżycia społecznego i jego nieważności. Sam rozmiar świadczenia - także odszkodowania umownego - nie pozwala stwierdzić sprzeczności z zasadami współżycia społecznego i uznać czynności za nieważną (...). Miarkowanie naliczonych kar umownych jest realizowane przez sąd powszechny w ramach procesu cywilnego i jest wynikiem zastosowania tej instytucji w związku z niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem zobowiązania. Na tym etapie, tj. przed podpisaniem umowy nie sposób ocenić, czy przewidziane w projekcie umowy kary umowne mają charakter rażąco wygórowanych, w rozumieniu art. 484 § 2 k.c.”.

**Pytanie:**

14. Czy Zamawiający dopuszcza dostawy i fakturowanie częściowe?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie dopuszcza fakturowania częściowego. Wykonawca będzie zobowiązany dostarczać przedmiot umowy zgodnie z terminami określonymi w umowie.