

**Wykonawcy zainteresowani
postępowaniem przetargowym**

Nasz znak: ZOZ.XI.5/272/27/1/20

data: 15.12.2020 r.

DOTYCZY: Zapytań do postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego nr 27/20/ZP na „Przeglądy techniczne oraz naprawy bieżące sprzętu, aparatury i urządzeń medycznych”

W związku z zapytaniami firm, które zgłosiły swój udział w przetargu nieograniczonym nr 27/20/ZP - zgodnie z art. 38 ust. 1, 2 - Ustawy z dnia 29 stycznia 2004r; Prawo Zamówień Publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2019 r. poz. 1843) w sprawie wyjaśnienia treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia, Zamawiający informuje co następuje:

Firma 1

Zwracamy się z zapytaniem odnośnie dwóch kwestii:

1. Czy Zamawiający wymaga aby przegląd urządzenia został wykonany według procedury serwisowej producenta?

Odpowiedź: Tak.

2. Czy w przypadku gdy oferta wykonawcy zostanie najwyższej oceniona, dokumenty mające potwierdzić wykonanie dwóch usług odpowiadających przedmiotowi zamówienia mogą być sformułowane w sposób: „*potwierdza się, że dana firma rzetelnie i z należytą starannością świadczyła usługę w zakresie wykonywania przeglądów technicznych i serwisu sprzętu medycznego*” oraz „*rzetelnie i z należytą starannością realizowała naprawy i przeglądy myjni dezynfektorów*” ?

Czy wykonawca uzna takie zapisy zawarte w poświadczeniach?

Odpowiedź: Tak.

c.d.

Zwracamy się z zapytaniem czy zamawiający w przypadku wygrania postępowania dopuści następujące zmiany w umowie zawieranej z wykonawcą:

par. 3 ust. 16 dodany fragment na czerwono:

W przypadku, jeżeli Wykonawca nie wywiąże się z zamówienia w określonym w umowie terminie a zaistnieje konieczność pilnego realizacji zadania będącego przedmiotem niniejszej umowy Zamawiający obciąży Wykonawcę różnicą w cenie między ceną umowną a ceną wykonania usługi u innego Wykonawcy.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany.

Par 4 ust. 3 - dodany fragment na czerwono:

Szkody wynikłe z niewłaściwego funkcjonowania urządzenia, gwarantowanego przez Wykonawcę ponosi Wykonawca chyba, że jest to skutkiem niewłaściwego korzystania z urządzenia przez Zamawiającego.

Odpowiedź: Nie wyraża zgody.

Par 7 ust. 1 pkt a

Zmiana wysokości kary z 1% do 0,3%

Odpowiedź: Nie wyraża zgody.

Par 8 ust. 1 pkt c – dodany fragment na czerwono:

c) w przypadku wyczerpania wartości pakietu w okresie obowiązywania umowy, Wykonawca wykona usługę po cenach przetargowych do chwili rozstrzygnięcia nowego przetargu ale nie dłużej niż do terminu końcowego obowiązywania umowy określonego w par. 2 ust. 4 Umowy.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany.

Firma 2

1. Czy Zamawiający uzupełni projekt umowy o zapis, że na podstawie art. 106n ust. 1 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług udziela Wykonawcy zgody na wystawianie i przysyłanie faktur, duplikatów faktur oraz ich korekt, a także not obciążeniowych i not korygujących w formacie pliku elektronicznego PDF na wskazany przez siebie adres poczty e-mail, ze wskazanych w umowie adresów poczty e-mail Wykonawcy?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany.

2. Czy w celu miarkowania kar umownych Zamawiający dokona modyfikacji postanowień projektu przysłej umowy w zakresie zapisów § 6 ust. 1:

1. Wykonawca zapłaci Zamawiającemu kary umowne:

a) za opóźnienie w realizacji usługi w wysokości 0,5% wartości brutto zgłoszonej, niezrealizowanej części usługi za każdy dzień opóźnienia, jednak nie więcej niż 10% wartości brutto zgłoszonej, niezrealizowanej części usługi, jeśli wina będzie leżeć po stronie Wykonawcy

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany.

b) z tytułu odstąpienia od umowy przez Zamawiającego lub Wykonawcę z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy w wysokości 10% niezrealizowanej części wynagrodzenia umownego brutto, określonego w § 5 ust. 1 Umowy.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany.

c.d.

Dotyczy Załącznika nr 2 SIWZ – FORMULARZ CENOWY – pakiet nr 24

- Prosimy o wydzielenie z pakietu nr 24 poz. 5, 7 i 9 do osobnego pakietu. Wydzielenie w/w pozycji pozwoli na złożenie przez autoryzowany serwis producenta korzystnej oferty cenowej.

Zwracamy uwagę, że Zamawiający mając na uwadze treść art. 29 ust.1 PZP, jest zobowiązany do opisanie przedmiotu zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący i z uwzględnieniem wszystkich wymagań i okoliczności, które mogą mieć wpływ na sporządzenie oferty.

c.d. – sprostowanie do w.w pytań

Dotyczy Załącznika nr 2 SIWZ – FORMULARZ CENOWY – pakiet nr 23

1. Prosimy o wydzielenie z pakietu nr 23 poz. 5, 7 i 9 do osobnego pakietu. Wydzielenie w/w pozycji pozwoli na złożenie przez autoryzowany serwis producenta korzystnej oferty cenowej.

Zwracamy uwagę, że Zamawiający mając na uwadze treść art. 29 ust.1 PZP, jest zobowiązany do opisanie przedmiotu zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący i z uwzględnieniem wszystkich wymagań i okoliczności, które mogą mieć wpływ na sporządzenie oferty.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Firma 3

Zwracamy się z prośbą o wyjaśnienie treści SIWZ.

Pytanie 1

Czy Zamawiający wydzielili z pakietu nr 19 pozycję 1 i 2 do osobnego pakietu? Umożliwi to złożenie konkurencyjnej oferty cenowej, zapewniającej najwyższy standard usług autoryzowanemu serwisowi.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.

Pytanie 2

Zgodnie z zapisami umowy § 3 pkt 11 Zamawiający wymaga :” Wykonawca zobowiązany jest do posiadania aktualnej dokumentacji technicznej sprzętu będącego przedmiotem zamówienia (instrukcje serwisowe, procedury, zakres czynności).” Jako autoryzowany przedstawiciel producenta sprzętu xxxxxx. informuję, że jedyną aktualną bazą dokumentacji technicznej jest platforma ServiceConnect. Czy Zamawiający dla potwierdzenie zdolności technicznej do wykonania konserwacji zgodnie z zaleceniami producenta w tym w szczególności posiadania aktualnej instrukcji serwisowej, procedur oraz zakresu czynności serwisowych będzie wymagał przedstawienia przez Wykonawców aktualnej licencji potwierdzającej dostęp do portalu ServiceConnect?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany.

Pytanie 3

Zgodnie z zapisami umowy § 3 pkt 14 Zamawiający wymaga: „Zamawiający w trakcie obowiązywania umowy wymaga aktualizacji oprogramowania softwareowego i aplikacyjnego, które mogą mieć wpływ na bezpieczeństwo pacjenta i użytkownika w zakresie niezbędnym do prawidłowego funkcjonowania aparatów medycznych i urządzeń.” Czy Zamawiający dla potwierdzenia spełnienia warunku SIWZ będzie wymagał dokumentu potwierdzającego możliwość legalnej dystrybucji i rozpowszechniania Software dla poszczególnych urządzeń z danego pakietu?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany.

Firma 4

Pakiet nr 4 - Prosimy o wydzielenie z pakietu nr 4 poz. 4 – elektrokoagulatora ARC 400, który jest produktem innej firmy niż sprzęt wymieniony w pozycjach 1-3, co umożliwi złożenie oferty przez autoryzowany serwis.

Odpowiedź: Zamawiający nie wydzieli.

Firma 5

• Czy zamawiający wyłączy z pakietu 19 pozycję 3 do odrębnego pakietu?

W tej chwili nie jesteśmy w stanie jako autoryzowany serwis producenta urządzenia medycznego złożyć Państwu oferty na serwis respiratora.

Odpowiedź: Zamawiający nie wydzieli.

• Prosimy o zmianę zapisu „Zamówienie wykonamy za cenę netto plus stawka podatku VAT 23% tj. całkowita cena bruttozł.” na Zamówienie wykonamy za cenę netto plus stawka podatku VAT 8% tj. całkowita cena bruttozł..

• **Odpowiedź:** Zamawiający dopuszcza zmianę stawki VAT w zakresie zgodnym z obowiązującym prawem.

• Czy ze względu na obecną sytuację epidemiologiczną w Polsce oraz zalecenie GIS do przejścia przez pracowników na pracę zdalną, Zamawiający rozważy dopuszczenie elektronicznej formy złożenia oferty?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany. Pytanie do umowy § 7KARY UMOWNE I Odstąpienie od umowy

• Zwracamy się z prośbą o obniżenie kar umownych za opóźnienie w realizacji usługi do 0,5 % wartości brutto zgłoszonej, niezrealizowanej części usługi za każdy dzień opóźnienia, jeśli wina będzie leżeć po stronie Wykonawcy

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany.

c.d.

Pytanie 1 dotyczy Pakiet 19 poz. 3

Zwracamy się z wnioskiem o udzielenie wyjaśnień kiedy respirator Servo-s miał wykonywany ostatni przegląd techniczny i jaki zestaw serwisowy zastosowano?

Odpowiedź: Ostatni przegląd wykonany był w listopadzie 2020 roku z wymianą zestawu określonego przez producenta, dla danego resursu eksploatacji.

Pytanie 2 dotyczy Pakiet 19 poz. 3

Zwracamy się z wnioskiem o udzielenie wyjaśnień czy Zamawiający wymaga wymiany akumulatora podczas przeglądu technicznego respiratora Servo-s?

Odpowiedź: Zgodnie z wymogami producenta.

Firma 6

Pytanie 1: Dotyczy WZÓR UMOWY

Prosimy o usunięcie wyrażenia:

Zużyte i zakupione przez Wykonawcę części zamiennie i materiały rozliczane zostaną według ceny nabycia w oparciu o załączony dokument zakupu (kserokopie potwierdzoną za zgodność z oryginałem) bez dodatkowych narzutów; gdyż faktury kosztowe związane z nabywaniem przez Wykonawcę części i podzespołów stanowią politykę handlową firmy i zarówno kontrahenci, ceny zakupu objęte są tajemnicą przedsiębiorstwa.

Zwracamy także uwagę, że firmy autoryzowane nie są w stanie przedstawić FV zakupionych części ze względu na fakt, iż producent jest jednocześnie ich twórca co bez wątpienia uniemożliwi mu wykonanie zamówienia zgodnie z wytycznymi opisanymi w umowie.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany.

Firma 7

- Czy zamawiający zmieni definicję „wady fizycznej” określoną w § 1 pkt 3 wzoru umowy wykreślając frazę „oraz ponadto jakąkolwiek niezgodność wykonanej usługi z przedmiotem zamówienia opisanym w Umowie”? Wykonawca wskazuje, iż pojęcie wady fizycznej zostało dostarczenie, bardzo szczegółowo i precyzyjnie określone w Kodeksie cywilnym, zatem nie ma potrzeby uszczegóławiania tejże definicji do tak ogólnego pojęcia jakim jest „niezgodność wykonanej usługi z przedmiotem zamówienia opisanym w Umowie”. Sprowadza się to *de facto*, iż każda, nawet najdrobniejsza niezgodność będzie poczytana jako wada fizyczna, podczas gdy niekoniecznie będzie się to wiązało z wadą urządzenia/wadą części. W związku z tym konieczne jest dostosowanie przedmiotowej definicji do przepisów powszechnie obowiązującego prawa i pozostanie przy definicji ustawowej.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany.

- Czy Zamawiający wydłuży termin usunięcia awarii urządzenia z 2 dni roboczych do co najmniej 3 dni roboczych w przypadku naprawy bez części i 7 dni roboczych w przypadku konieczności naprawy z użyciem części zamiennych? Wykonawca wskazuje, iż często konieczność usunięcia awarii wymaga zastosowania części sprowadzanych z zagranicy, co może wydłużyć czas naprawy, w szczególności w obecnej sytuacji dot. pandemii wirusa SARS-COV-2. Także mając na uwadze treść § 3 ust. 3 do wystosowania pisemnego wniosku o wydłużenie terminu, termin 2 dni roboczych może nie być wystarczający, aby umożliwić zweryfikowanie kiedy naprawa będzie mogła nastąpić. Dwa dni robocze na naprawę to zdecydowanie za mało.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany.

- W § 3 ust. 6 wzoru umowy Zamawiający wskazuje, iż usługi będą wykonywane w siedzibie Zamawiającego. Czy Zamawiający przewiduje możliwość wykonywania usług w formie zdalnej?

Odpowiedź: Gdy istnieje możliwość naprawy zdalnej bez absorbowania Zamawiającego.

- Wykonawca wskazuje, iż w przypadku wizyt u Zamawiającego, współpraca Zamawiającego w kwestiach bhp jest kluczowa. Czy zamawiający wyraża zgodę na dodanie postanowienia dotyczącego obowiązków Zamawiającego o treści:

„Zamawiający jest zobowiązany do współpracy z Wykonawcą w celu zapewnienia właściwych warunków bezpieczeństwa personelowi Wykonawcy, w trakcie realizacji usług, w tym:

- a) podjęcia wszelkich kroków mających na celu zapobieżenie przekazaniu czynników zakaźnych przenoszonych poprzez krew i/lub płyny ustrojowe;
- b) przestrzegania norm postępowania obowiązujących w przypadku zdarzeń dotyczących narażenia na kontakt z krwią lub płynami ustrojowymi,
- c) podjęcia kroków wymaganych w instrukcji urządzenia (w szczególności dezynfekcji sprzętu przed kontaktem z personelem Wykonawcy)”?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany.

- Czy Zamawiający potwierdza, iż wykonywanie czynności przeglądowych ma być zgodne z najnowszymi, najbardziej aktualnymi instrukcjami i najnowszymi zaleceniami producenta?

Mając na uwadze bezpieczeństwo urządzenia stosowanie najnowszych zaleceń producenta jest kluczowe. Producent aktualizuje wytyczne serwisowe od czasu do czasu, z uwagi na dokonywane zgłoszenia serwisowe, uwzględniając najnowsze kwestie techniczne związane z danym modelem.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany.

- Uprzejmie prosimy o doprecyzowanie, że przez części nowe/oryginalne, nie rekondycjonowane Zamawiający rozumie: „oryginalne, niepozyskane z rynku wtórnego, certyfikowane fabrycznie, pochodzące z oficjalnej dystrybucji producenta”? Wskazujemy, że producenci części posiadają system regeneracji części, które podlegają takim samym procesom i wymogom kontroli jak części nowe, aby zapewnić, że części te są dobre „jak nowe”. Kluczowe jest zapewnienie, że części regenerowane mają zweryfikowaną przez producenta jakość, kompatybilność i pochodzenie zgodnie z systemem zapewnienia jakości producenta aparatu. Czy Zamawiający dopuszcza tego typu części?

Odpowiedź: Zamawiający nie dopuszcza części rekondycjonowanych, chyba że Wykonawca przedstawi wraz z taką częścią Certyfikat Bezpieczeństwa wraz z gwarancją producenta, na okres nie krótszy niż na część nową.

- Czy Zamawiający wykreśli ze wzoru umowy treść § 3 ust. 16 o treści: „W przypadku, jeżeli Wykonawca nie wywiąże się z zamówienia a zaistnieje konieczność pilnego realizacji zadania będącego przedmiotem niniejszej umowy Zamawiający obciąży Wykonawcę różnicą w cenie między ceną umowną a ceną wykonania usługi u innego Wykonawcy.”? Wykonawca wskazuje, iż tego typu postanowienie prowadzi do obciążenia wykonawcy ogromnymi kosztami, prowadzącymi do nieopłacalności realizacji przedmiotowej umowy. Wykonawca będzie musiał uwzględnić tak duże ryzyko w ofercie, co w konsekwencji przełoży się na koszty zamówienia. Ponadto Wykonawca wskazuje, iż do regulowania tego typu roszczeń zostały przewidziane instytucje ubezpieczenia lub odszkodowania, które są zastrzeżone w przedmiotowej umowie. W pełni jest zatem zabezpieczony interes Zamawiającego z tego tytułu.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany.

- W § 3 ust. 13 Zamawiający wskazuje, że Wykonawca będzie dysponował dostępem do kluczy serwisowych i kodów dostępu do oprogramowania, jeżeli jest to konieczne do prawidłowego wykonania przedmiotu zamówienia.

W jaki sposób Zamawiający będzie weryfikował ten wymóg oraz to czy klucze oraz kody serwisowe pochodzą z udokumentowanego źródła?

Mając na uwadze istotę stosowania legalnych kluczy serwisowych i stosowane najnowszych wytycznych producenta mają znaczenie dla bezpieczeństwa systemu operacyjnego, a także z uwagi te ewentualne konsekwencje prawne. Stosowanie legalnych kodów serwisowych, podobnie jak w przypadku wytycznych, powinno być poddane weryfikacji i sankcjom umownym. Kody te ważne są jeden rok. Czy Zamawiający wyraża zgodę na dodanie postanowienia:

- „Wykonawca jest zobowiązany przestrzegać przepisów prawa i najbardziej aktualnych wytycznych producenta w zakresie serwisowania sprzętu, a także od chwili przystąpienia do realizacji umowy posiadać klucze i kody serwisowe, pochodzące z legalnego źródła. W przeciągu 7 dni od podpisania niniejszej umowy oraz najpóźniej w każdą kolejną rocznicę zawarcia umowy, Wykonawca ma obowiązek przekazać Zamawiającemu uwierzytelnioną kopie dokumentów potwierdzających posiadanie kluczy i kodów serwisowych z legalnego źródła.”

- dodanie kary umownej: „za niewykazanie posiadania kluczy lub kodów serwisowych pochodzących z legalnego źródła - w wysokości 0,1 % wartości wynagrodzenia za każdy dzień zwłoki” ?

Odpowiedź: Zamawiający wymaga od wykonawcy posiadania, dostępu do legalnych, aktualnych kluczy serwisowych.

Zamawiający w toku realizacji umowy może zażądać od Wykonawcy dokumentów potwierdzających legalnych, aktualnych kluczy serwisowych.

• Wobec wprowadzenia w § 8 wymogu udzielenia gwarancji na wykonaną usługę, wykonawca wskazuje, że Gwarant nie powinien jednocześnie odpowiadać za sytuacje, gdy awaria spowodowana została okolicznościami wynikającymi z działań podmiotów trzecich. Objęcie takich usterek gwarancją może prowadzić do istotnego zwiększania ceny usługi gdyż Wykonawca będzie musiał wziąć na siebie dużo większe ryzyko. Czy Zamawiający wprowadzi do wzoru umowy okoliczności, które odzwierciedlają zakres gwarancji, a jednocześnie przyjęte rynkowo standardy wyłączające/ograniczające ryzyko Wykonawcy poprzez dodanie dodatkowego ustępu o brzmieniu: „Gwarancja określona niniejszą umową nie obejmuje awarii/usterek wynikających z:

• niewłaściwego użytkowania urządzenia, w szczególności niezgodnie z jego przeznaczeniem lub instrukcją użytkowania lub najnowszą instrukcją serwisową;

• mechanicznego uszkodzenia urządzenia, powstałego z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego lub osób trzecich i wywołane nimi wady;

• jakiegokolwiek bezprawnej ingerencji osób trzecich lub Zamawiającego, w szczególności przeróbek lub zmian konstrukcyjnych;

• uszkodzenia spowodowane zdarzeniami noszącymi znamiona siły wyższej (pożar, powódź, zalanie itp.),

• normalnego zużycia rzeczy.” ?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany.

• W § 4 ust. 3 wzoru umowy Zamawiający wskazał, iż szkody wynikłe z niewłaściwego funkcjonowania urządzenia, gwarantowanego przez Wykonawcę ponosi Wykonawca. Czy Zamawiający wykreśli przedmiotowego postanowienie umowne ze wzoru umowy? Przedmiotowe postanowienie jest bardzo nieprecyzyjne, a zatem nie zostało sformułowane w sposób zgodny z art. 29 ust. 1 Pzp. Nie wiadomo jakie dokładnie szkody Zamawiający ma na myśli. Ponadto zgodnie z kodeksem cywilnym dłużnik powinien odpowiadać za szkody pozostające w adekwatnym związku przyczynowym z zaistniałym zdarzeniem. Prosimy zatem o wykreślenie przedmiotowego postanowienia, ew. wskazanie katalogu, jakie dokładnie szkody Zamawiający ma na myśli?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany.

• W § 7 wzoru umowy Zamawiający określił katalog kar umownych. Kara umowna jako surogat odszkodowania za nieterminową realizację przedmiotu umowy powinna być naliczana wyłącznie w sytuacji, gdy zaistniałe opóźnienie jest następstwem okoliczności, za które Wykonawca ponosi odpowiedzialność. Wykonawca nie powinien odpowiadać zatem za następstwa okoliczności niezależnych od Wykonawcy. Czy Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację postanowienia i oparcie się na zasadach ogólnych (tj. zasadzie winy) tj. zastąpienie słowa „opóźnienie” terminem „zwłoka”?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany.

- Czy Zamawiający obniży karę umowną określoną w § 7 ust. 1 lit. a) z 1% na 0,2 %? Wykonawca wskazuje, iż wysokość kary umownej w okolicach 1 % wartości brutto niezrealizowanej części usługi za każdy dzień, jest rażąco wygórowana, a w obrocie gospodarczym tego typu kary umowne oscylują w okolicach 0,1%-0,2% za każdy dzień zwłoki.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany.

- Czy Zamawiający wprowadzi do wzoru umowy konstrukcję w postaci ograniczenia łącznej wysokości kar umownych jakie mogą być naliczone w ramach przedmiotowej Umowy i wprowadzi maksymalny pułap kar umownych nie przekraczający 10 % wartości brutto wynagrodzenia wykonawcy?

W celu umożliwienia Wykonawcy odpowiedniego przygotowania oferty z uwzględnieniem ryzyka biznesowego związanego z realizacją kontraktu, ograniczenia łącznej wysokości kar umownych do 10 % wydaje się celowe i uzasadnione. Kary umowne stanowią najistotniejsze ryzyko związane z realizacją kontraktu, często okazują się nadmiernie wygórowane w stosunku do naruszenia stanowiącego podstawę do ich naliczenia, a to powoduje spadek jakości wykonanych usług, bowiem przerzuca ciężar uwagi Wykonawcy z prawidłowego i terminowego realizowania przedmiotu umowy na dbanie o niedopuszczenie do sytuacji, w której Zamawiający uzyska uprawnienie do naliczenia często bardzo wysokiej kary. Z kolei w wyroku z 25.06.2010 r.(sygn. akt: KIO 1123/10) Izba wskazała, iż kara umowna nie może być traktowana jako ubezpieczenie Zamawiającego. Kary umowne muszą być proporcjonalne do ceny umowy, a nie do ewentualnych strat Zamawiającego, gdyż do tego służą instytucje odszkodowań. Co więcej, ustalenie wysokości kary umownej powyżej pułapu, którego wysokość byłaby uzasadniona wagą naruszenia obowiązków Wykonawcy jest bezprzedmiotowe, gdyż nie spowoduje dodatkowej motywacji u Wykonawcy. Kara umowna ustalona zbyt wysoko przestaje spełniać funkcję stymulacyjną (motywującą dłużnika do prawidłowego wykonania zobowiązania), a staje się źródłem nadmiernej represji wobec Wykonawcy.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany.

- Czy Zamawiający wprowadzi do § 7 wzoru umowy mechanizm, iż naliczenie kary umownej powinno zostać poprzedzone pisemnym wezwaniem Wykonawcy do należytej realizacji umowy lub usunięcia przyczyn leżących po stronie Wykonawcy stanowiących podstawę do naliczenia kary umownej, w wyznaczonym w wezwaniu dodatkowym odpowiednim terminie, nie krótszym niż 5 dni roboczych?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany.

- Czy Zamawiający wprowadzi do wzoru umowy mechanizm, iż odstąpienie od umowy powinno zostać poprzedzone pisemnym wezwaniem do należytej realizacji umowy lub usunięcia przyczyn stanowiących podstawę do rozwiązania umowy, w wyznaczonym w wezwaniu dodatkowym odpowiednim terminie, nie krótszym niż 5 dni roboczych?

Odstąpienie od umowy jest czynnością radykalną i nie powinno zaskakiwać żadnej ze Stron wykonujących kontrakt w dobrej wierze, zwłaszcza, że opisanie przesłanek do rozwiązania jest bardzo ogólne. Dzięki takiemu rozwiązaniu zachowana jest ochrona słusznego interesu Zamawiającego, który dokonał wyboru wykonawcy w publicznej procedurze, a Wykonawcy umożliwia rzetelną kalkulację ryzyka.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany. Czy Zamawiający mając na uwadze zasadę równości stron stosunku zobowiązaniowego doda do § 7 wzoru umowy karę umowną zastrzeżoną na korzyść Wykonawcy, tj. iż Wykonawca będzie mógł naliczyć karę Zamawiającemu w przypadku odstąpienia od umowy przez którąkolwiek ze

stron z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego w wysokości 10 % wynagrodzenia brutto?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany.

- Czy Zamawiający wykreśli ze wzoru umowy postanowienie § 7 ust. 2 wzoru umowy dotyczące potrącania kar umownych z wynagrodzenia wykonawcy?

Wykonawca wskazuje, iż zgodnie z art. 15 r (1) ustawy z dnia 2 marca 2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych (dalej jako „specustawa koronawirusowa”): „*W okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii ogłoszonego w związku z COVID-19, i przez 90 dni od dnia odwołania stanu, który obowiązywał jako ostatni, zamawiający nie może potrącić kary umownej zastrzeżonej na wypadek niewykonania lub nienależytego wykonania umowy, o której mowa w art. 15r ust. 1, z wynagrodzenia wykonawcy lub z innych jego wierzytelności, a także nie może dochodzić zaspokojenia z zabezpieczenia należytego wykonania tej umowy, o ile zdarzenie, w związku z którym zastrzeżono tę karę, nastąpiło w okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii.*”.

Zasadnym jest zatem wykreślenie ze wzoru umowy ww. postanowień.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany. Postanowienia umowy będą realizowane zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego.

- Czy Zamawiający wprowadzi do wzoru umowy postanowienia ograniczające odpowiedzialność stron w związku z okolicznościami spowodowanymi panującą pandemią wirusa SARS-COV-2 wywołującego chorobę COVID-19?

Czy Zamawiający wprowadzi do wzoru umowy postanowienie umowne o następującej treści:

„§ ...

Odpowiedzialność

1. *Strony oświadczają, iż w związku z panującą pandemią wirusa SARS-cov-2 wywołującego chorobę COVID-19, mają świadomość, że:*

- a) stan epidemii może mieć wpływ na realizację niniejszej umowy, w szczególności może spowodować opóźnienia w realizacji umowy,*
- b) stan pandemii jest okolicznością niezależną od żadnej ze stron, a niemożność wywiązania się z obowiązków umownych wywołana następstwami pandemii takimi jak: absencja pracowników spowodowana kwarantanną, chorobą, sprawowaniem opieki nad dziećmi lub ograniczeniami nałożonymi przez uprawnione władze, jest czynnikiem za który Strony nie ponoszą winy,*

Strony niniejszym wyłączają odpowiedzialność kontraktową wywołaną następstwami epidemii SARS-cov-2, w szczególności mogącą wynikać z opóźnień lub braku możliwości realizowania w pełni obowiązków umownych.

2. *W każdym wypadku strona powołująca się na niewykonanie lub nienależyte wykonanie ciężących na niej obowiązków umownych z powodu pandemii wirusa SARS-cov-2 wywołującego chorobę COVID-19 zobowiązana jest wskazać drugiej Stronie podstawę faktyczną swoich twierdzeń. ” ?*

Wykonawca argumentuje powyższe tym, iż stan epidemii, który wpływa na realizację umowy przez strony należy zakwalifikować do okoliczności, za które strona nie powinna ponosić odpowiedzialności w rozumieniu art. 471 k.c., ani też być obciążana karami umownymi, które należy wiązać jedynie z niewykonaniem lub nienależytym wykonaniem Umowy. Co więcej,

niedogodności związane z realizacją usługi serwisowania spowodowane pandemią wirusa SARS-CoV-2, należy traktować jako siłę wyższą rozumianą w doktrynie oraz orzecznictwie jako zdarzenie o charakterze zewnętrznym, niemożliwym do przewidzenia i nieuchronnym: „Za siłę wyższą jest uznawane wyłącznie zdarzenie charakteryzujące się trzema następującymi cechami: zewnętrżnością, niemożliwością jego przewidzenia oraz niemożliwością zapobieżenia jego skutkom. Zdarzenie jest zewnętrzne wówczas, gdy następuje poza strukturą przedsiębiorstwa. Niemożliwość przewidzenia, że dane zdarzenie nastąpi, należy pojmować jako jego nadzwyczajność i nagłość. Niemożliwość zapobieżenia skutkom zdarzenia jest tłumaczona jako jego przemożność, a więc niezdolność do odparcia nadchodzącego niebezpieczeństwa. Za przejawy siły wyższej uznaje się katastrofalne zjawiska wywołane działaniem sił natury, np. powodzie, huragany, trzęsienia ziemi, pożary lasów. Jako siłę wyższą traktuje się także akty władzy publicznej oraz zjawiska społeczne lub polityczne o skali katastrofalnej” (wyrok Sądu Apelacyjnego w Lublinie z dnia 19 listopada 2019 r. o sygn. III APa 15/19).

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany.

- Z uwagi na brak precyzyjnych rozwiązań dotyczących siły wyższej, proponujemy zawarcie we wzorze umowy precyzyjnych ustaleń. Czy Zamawiający wyraża zgodę na dodanie do wzoru umowy zapisu:

„1. Żadna ze Stron nie będzie odpowiedzialna za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązań wynikających z Umowy, spowodowanych siłą wyższą, tj. przez okoliczności nadzwyczajne, nieprzewidywalne, bądź też niemożliwe do uniknięcia mimo możliwości ich przewidzenia, w szczególności: klęski żywiołowe, katastrofy, strajki, zamieszki, embarga, stany nadzwyczajne, zagrożenia epidemicznego lub epidemii, itp.

2. Terminy wykonania zobowiązań wynikających z Umowy, w tym czasu reakcji, ulegają przedłużeniu o czas trwania siły wyższej.

3. W przypadku zaistnienia zdarzenia siły wyższej, Strona, która na skutek siły wyższej nie może należycie wykonać zobowiązań wynikających z Umowy, zawiadomi niezwłocznie drugą Stronę o zaistnieniu siły wyższej, jednocześnie określając jej wpływ na wykonanie zobowiązań. Po zawiadomieniu, Strony będą współdziałać w dobrej wierze w celu wywiązania się ze zobowiązań w stopniu, w jakim jest to praktycznie możliwe.”?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany.

- Czy Zamawiający wykreśli, ze wzoru umowy § 3 ust. 10? Serwis nie decyduje o sprawności urządzenia na przeglądzie i nie wpisuje takich informacji w paszport.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany.

- W §5 ust. 8 wzoru umowy Zamawiający wskazał, iż zużyte i zakupione przez Wykonawcę części zamienne i materiały rozliczane zostaną według ceny nabycia w oparciu o załączony dokument zakupu bez dodatkowych narzutów.

- Czy Zamawiający rozumie przez to, że Wykonawca będzie zobligowany do dostarczenia dokumentów zakupu na zaoferowane przez Wykonawcę części?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany.

- Czy Zamawiający potwierdza, że części, o których mowa w ust. 8 będą sprzedawane przez Wykonawcę po kosztach zakupu co oznaczać będzie całkowity brak zarobku Wykonawcy?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany.

- Czy Zamawiający wykreśli przedmiotowe postanowienie umowne jako niezgodne z zasadą uczciwej konkurencji, a także wolności rynkowej i możliwości sprzedaży tego typu części po cenach rynkowych? Czy Zamawiający zmieni przedmiotowe postanowienie i dopuści możliwość zaoferowania części po cenach nie wyższych niż rynkowe?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany.

Firma 8

- Dotyczy pakietu nr 11

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wyłączenie z pakietu poz. 14 i 15? Zgoda Zamawiającego pozwoli na złożenie konkurencyjnych ofert przez większą ilość Oferentów.

Odpowiedź: Zamawiający nie wydzieli.

- Dotyczy pakietu nr 18

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wyłączenie z pakietu poz. 1? Zgoda Zamawiającego pozwoli na złożenie konkurencyjnych ofert przez większą ilość Oferentów.

Odpowiedź: Zamawiający nie wydzieli.

- Dotyczy pakietu nr 22

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wyłączenie z pakietu poz. 1? Zgoda Zamawiającego pozwoli na złożenie konkurencyjnych ofert przez większą ilość Oferentów.

Odpowiedź: Zamawiający nie wydzieli.

Firma 9

Dotyczy pakietu: 8

Pytanie 1, § 3 ust.7

Dotyczy wzór umowy

Czy Zamawiający zgodzi się na dodanie zapisu do w/w ustępu o następującej treści?
„Bieg terminu rozpoczyna się z chwilą dostarczenia urządzenia do serwisu Wykonawcy”

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany.

Pytanie 2, § 5 ust. 8

Dotyczy wzór umowy

Czy Zamawiający odstąpi od konieczności okazania dowodów zakupu materiałów i części zamiennych z uwagi na obowiązującą tajemnicę handlową zawartą pomiędzy Varimed a Pentax?

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany.

Pytanie 2, § 5

Dotyczy wzór umowy

Czy Zamawiający zgodzi się na dodanie kolejnego ustępu o następującej treści:
„W przypadku zwłoki w płatnościach powyżej 21 dni od terminu płatności wskazanego na fakturze, wykonawca ma prawo wstrzymać realizację umowy bądź wykorzystać przedmiot zamówienia w formie płatności: „Przedpłata” lub „Za pobraniem”

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na proponowane zmiany.

Firma 10

Dotyczy pakietu nr 20

- Czy Zamawiający wydzieli respirator transportowy Osiris z pakietu nr 20 poz. 1 do osobnego pakietu bądź wyrazi zgodę na złożenie oferty częściowej wyłącznie na ten respirator?

Odpowiedź: Zamawiający nie wydzieli.

- Prosimy o informację o czy w pakiecie nr 20 poz. 1 opisany jest respirator transportowy Osirs 2 czy 3?

Odpowiedź: Osirs 2

- W celu porównywalności złożonych ofert prosimy o potwierdzenie czy Zamawiający będzie wymagał od Wykonawców kalkulacji w cenie oferty wymiany części i akcesoriów przewidzianych do wymiany w trakcie rocznego przeglądu technicznego przez producenta urządzenia dla respiratora typu Osiris2 zgodnych z listą poniżej?

- Respirator typu Osiris 2 produkcji firmy Air Liquide (dawniej TAEMA) w trakcie rocznego przeglądu technicznego wymaga:
- Wymiany zestawu przeglądowego (filtr zimny, filtr bakteryjny, zaworek jednokierunkowy na zasilaniu tlen)
- Wymiany akumulatora
- Przeprowadzenia testów kontrolnych zalecanych przez producenta
- Przeprowadzenia testów bezpieczeństwa prądowego zgodnie z normą EN 62353?

Odpowiedź: Zamawiający nie będzie wymagał kalkulacji w cenie oferty.

Firma 11

1. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydzielenie poniżej wymienionych urządzeń i utworzenie z nich oddzielnego pakietu? Prośbę motywujemy faktem, że urządzenia połączone w pakiety produkowane są przez innych wytwórców, a ze względu na swą specyfikę powinny być serwisowane przez przeszkolony przez producentów personel. Jako autoryzowany serwis Zoll dysponujemy personelem przeszkolonym i doświadczonym w pracy ze wskazanymi urządzeniami.

- pakiet 9: Defibrylator M-series prod ZOLL Medical, Defibrylator E-series prod. ZOLL Medical, Defibrylator R-series prod ZOLL Medical, Defibrylator BPH/PCA/ACLS/DC prod. ZOLL Medical.

Odpowiedź: Zamawiający nie wydzielili.

2. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydzielenie poniżej wymienionych urządzeń i utworzenie z nich oddzielnego pakietu? Prośbę motywujemy faktem, że urządzenia połączone w pakiety produkowane są przez innych wytwórców, a ze względu na swą specyfikę powinny być serwisowane przez przeszkolony przez producentów personel. Jako autoryzowany serwis Boscarol dysponujemy personelem przeszkolonym i doświadczonym w pracy ze wskazanymi urządzeniami.

- pakiet 32: Ssak OB1000, Ssak OB2012

- pakiet 33: Ssak OB2012, Ssak BSU104

Odpowiedź: Zamawiający nie wydzielili.

3. Prosimy o podanie przewidywanych terminów przeglądów dla powyżej wymienionych urządzeń. Znajomość ilości dojazdów do Klienta potrzebna jest do poprawnego obliczenia kosztów realizacji usługi.

Odpowiedź: Zgodnie z harmonogramem zamawiającego. Terminy przeglądów są podawane dla Wykonawców umowy z wyprzedzeniem 2 miesięcznym.

.....
DYREKTOR
 Zespołu Opieki Zdrowotnej
 w Dąbrowie Tarnowskiej
 Podpis Kierownika Jednostki Zamawiającego
 mgr inż. Łukasz Węgrzyn

Otrzymują:

1 x Strona internetowa Zamawiającego.

1 x a/a.

