

**DZP/10PN/2018**

**Wszyscy Wykonawcy**

Dotyczy: zapytania do postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na: „**Świadczenie usług w zakresie przeglądów technicznych, serwisów, dostaw oryginalnych części zamiennych i napraw sprzętu medycznego: Aparatu rentgenowskiego AXIOM Iconos R100 znajdującego się w Pracowni RTG Szpitala Specjalistycznego w Zabrze Sp. z o.o.**” DZP/10PN/2018

Szpital Specjalistyczny w Zabrze Sp. z o.o. informuje, że w toku prowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego wpłynęło zapytanie jednego z wykonawców następującej treści:

**Pyt. 1**

**dot. SIWZ rozdz. III**

We wskazanym rozdziale Zamawiający zawarł poniższy zapis:

Po każdej czynności serwisowej sprzętu medycznego Wykonawca:

- prześle świadectwo sprawności sprzętu podpisane przez serwisanta Wykonawcy

Czy Zamawiający doprecyzuje zapisy przez dopisanie na końcu tiret: „o ile znajduje to potwierdzenie w stanie rzeczywistym sprzętu”?

Zwracamy uprzejmie uwagę, że Przeglądy mają na celu ocenę stanu technicznego. W trakcie czynności serwisowych może zostać stwierdzone uszkodzenie, którego nie będzie można usunąć "od ręki"

**Ad. 1**

Tak. Zamawiający zmieni ogłoszenie i SIWZ w przedmiotowym zakresie

**Pyt. 2**

**dot. zał. nr 3 do SIWZ par. 2 ust.3**

Prosimy o potwierdzenie, że przedmiotowe czynności mają być wykonywane od pon do pt w godz. 8-17

**Ad. 2**

Tak przedmiotowe czynności mają być wykonywane od pon do pt w godz. 8-17. W związku z powyższym Zamawiający dokona zmiany w załączniku nr 3 do SIWZ – projekcie umowy

**Pyt. 3**

**dot. zał. nr 3 do SIWZ par. 2 ust.4**

Czy Zamawiający zaakceptuje termin zakończenia naprawy wynoszący 3 dni robocze, jeżeli do naprawy nie jest wymagany zakup części zamiennych za granicą i 5 dni roboczych, jeżeli do naprawy konieczny jest zakup części zamiennych za granicą? Powyższe terminy podyktowane są względami logistycznymi, które są możliwe do zapewnienia bez konieczności uwzględniania ryzyk finansowych w cenie oferty

**Ad. 3**

Tak, Zamawiający wyraża zgodę. W związku z powyższym Zamawiający dokona zmiany w załączniku nr 3 do SIWZ – projekcie umowy

**Pyt. 4**

**dot. zał. nr 3 do SIWZ par. 2 ust. 6**

DZP/10PN/2018

Strona 1 z 4

Czy Zamawiający zaakceptuje, że części zamienne wymienione podczas naprawy aparatu przejdą na własność Wykonawcy, jeżeli dostarczone przez Wykonawcę części nowe wymagają zwrotu części zużytych do producenta?

Zwracamy uwagę, że dla Zamawiającego uszkodzone lub zużyte części zamienne nie przedstawiają żadnej wartości i są tylko zepsutym elementem urządzenia medycznego, który należy wymienić. Z uwagi na opłaty środowiskowe pozostawione u Zamawiającego części zamienne będą droższe niż te, która zostaną odesłane do producenta, co przełoży się istotnie na cenę oferty.

**Ad. 4**

Tak, Zamawiający wyraża zgodę. W związku z powyższym Zamawiający dokona zmiany w załączniku nr 3 do SIWZ – projekcie umowy

**Pyt. 5**

**dot. zał. nr 3 do SIWZ par. 2 ust.15**

Prosimy o doprecyzowanie zgodne z art. 415 KC wskazującym na cechy odpowiedzialności za szkody z czynów niedozwolonych opartą na zasadzie winy tj. o dopisanie po słowach: „całkowitego usunięcia” słów: „zawinionej przez Wykonawcę”

**Ad. 5**

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pyt. 6**

**dot. zał. nr 3 do SIWZ par. 4 ust.1 pkt. 3**

Prosimy o zmianę słowa „opóźnienia” na „zwłoki” mając na uwadze, że Wykonawca winien odpowiadać tylko za niedotrzymanie terminu spowodowane wyłącznie okolicznościami, za które ponosi odpowiedzialność, które były uzależnione od jego woli, tak jak to jest przy zwłoce, a nie za wszelkie okoliczności, także te na które nie ma żadnego wpływu, które są od niego całkowicie niezależne, jak to ma miejsce przy opóźnieniu

**Ad. 6**

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pyt. 7**

**dot. zał. nr 3 do SIWZ par. 4 ust.1 pkt. 3**

Wziąwszy pod uwagę, iż zastrzeżenie kar umownych ma na celu zdyscyplinowanie Wykonawcy a nie wzbogacenie Zamawiającego oraz fakt, że zastrzeżenie zbyt wysokich kar umownych negatywnie wpłynie na kalkulacje ryzyk oraz cenę oferowaną przez Wykonawcę zwracamy się z prośbą o miarkowanie kary względem wartości umowy. Proponujemy powszechnie stosowane 10% wartości umowy netto, przez dodanie sformułowania: „jednak łącznie nie więcej niż 10% całkowitego wynagrodzenia Wykonawcy netto” – na końcu punktu.

Podstawą powinno być odniesienie do konkretnej kwoty zgodnie z wyrokiem SN z 8 lutego 2007 I CSK 420/06 Sformułowanie art. 483 § 1 k.c. dopuszczające zastrzeżenie kary umownej w "określonej sumie" w sposób jednoznaczny prowadzi do wniosku, że kara ta powinna być w chwili zastrzegania wyrażona kwotowo. Dopuszczalne byłoby posłużenie się innymi miernikami wysokości, np. ułamkiem wartości rzeczy albo ułamkiem innej sumy (wartości kontraktu), jeżeli ustalenie kwoty byłoby tylko czynnością arytmetyczną, natomiast przyjęcie konstrukcji prawnej zakładającej ustalenie w przyszłości podstawy naliczania kary umownej nie byłoby zgodne z art. 483 § 1 k.c. i stanowiłoby inną czynność prawną.

**Ad.7**

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pyt. 8**

**dot. zał. nr 3 do SIWZ par. 4 ust.2**

Czy Zamawiający dopisze na końcu ustępu poniższe sformułowanie:

*„z poniższym zastrzeżeniem. Wykonawca ponosi odpowiedzialność bez ograniczeń umownych w zakresie w jakim bezwzględnie obowiązujące przepisy prawa nie pozwalają na zmianę lub ograniczenie odpowiedzialności odszkodowawczej. W pozostałym zakresie łączna odpowiedzialność odszkodowawcza WYKONAWCY, niezależnie od podstawy prawnej dochodzonego roszczenia, wynikająca z realizacji umowy lub mająca z nią związek (w tym z tytułu kar umownych) ograniczona jest do rocznej wartości całkowitego wynagrodzenia Wykonawcy netto. W przypadku uszkodzenia nośnika informacji odpowiedzialność nie obejmuje pokrycia kosztów odtworzenia utraconych danych. WYKONAWCA nie ponosi odpowiedzialności za utracone korzyści, utratę przychodów, utracone dane, utratę zysków, utratę możliwości użytkowania, przerwy w pracy, koszty kapitałowe, odszkodowania i kary umowne płacone przez ZAMAWIAJĄCEGO swoim kontrahentom oraz inne szkody o podobnym charakterze.”*

Przedmiotowa prośba uzasadniona jest coraz szerszą międzynarodową praktyką, w której standardem są klauzule ograniczające odpowiedzialność odszkodowawczą Wykonawcy, w kontekście coraz powszechniejszej zasady, że odpowiedzialność Wykonawcy nie powinna przekraczać określonej części wynagrodzenia umownego Wykonawcy (min. klauzule takie funkcjonują w umowach Banku Światowego). Pragniemy zauważyć, że ograniczenie odpowiedzialności do konkretnej kwoty i do sytuacji, w których wystąpiła bezpośrednia strata Zamawiającego pozwoli na zaoferowanie znacznie niższej ceny, a wyznaczony pułap kar umownych i łącznej kwoty odpowiedzialności odszkodowawczej są i tak wystarczającym czynnikiem „motywowującym” Wykonawcę do należytego, w tym terminowego wykonania umowy.

#### **Ad. 8**

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

#### **Pyt. 9**

##### **dot. zał. nr 3 do SIWZ par. 5**

Prosimy o usunięcie postanowień par. 5.

Umowa o świadczenie usług, zgodnie z przepisami kodeksu cywilnego, nie przewiduje gwarancji, związanej przede wszystkim z umową sprzedaży. Gwarancja jakości udzielana jest na ewentualne części zamienne. Natomiast należyte wykonywanie usług jest zabezpieczone odpowiedzialnością kontraktową Wykonawcy wynikającą z przepisów kodeksu cywilnego.

W przypadku nieprzychylenia się do powyższej prośby, prosimy o doprecyzowanie postanowień umowy, co do przyczyn awarii objętej gwarancją i zakresu gwarancji.

#### **Ad. 9**

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

#### **Pyt. 10**

##### **dot. zał. nr 3 do SIWZ par. 5 ust.3**

Celem doprecyzowania zapisów prosimy o dopisanie na końcu ustępu sformułowania: „wynikającej z nienależytego wykonania usługi serwisowej przez Wykonawcę.”

#### **Ad. 10**

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody

#### **Pyt. 11**

##### **dot. zał. nr 3 do SIWZ par. 6 ust.2**

Prosimy o usunięcie zapisu. Zwracamy uwagę, że jedną z podstawowych zasad umów zawartych w trybie PZP jest zasada trwałości umów. Zgodnie z ustalonym orzecznictwem Krajowej Izby Odwoławczej „umowy o zamówienie publiczne zawierane na czas określony zostały przez ustawodawcę skonstruowane, jako źródło zobowiązań o charakterze trwałym, które jeżeli tylko są wykonywane należyście, to powinny istnieć aż do upływu terminu, na jaki zawarta została umowa. Niekwestionowaną zasadą jest, że umowy w sprawach zamówień publicznych zawierane są na czas oznaczony, a skoro tak, to cechą stosunku obligacyjnego zawieranego w wyniku zawarcia umowy o udzielenie zamówienia publicznego jest jego trwałość, rozumiana w ten sposób, że ustawa nie

przewiduje możliwości dowolnego rozwiązywania tego stosunku przez żadną ze stron, co jest podyktowane faktem, że wykonawcy mogą racjonalnie skalkulować cenę, wysokość opłat oraz inne parametry finansowe, a także przewidzieć ryzyko związane z kontraktem (w tym ryzyko czy poniesione przez nich nakłady zostaną zrekompensowane przychodami uzyskanymi w określonym okresie obowiązywania umowy), jedynie wówczas, gdy mogą przewidzieć, przez jaki czas, strony umowy pozostaną nią związane”.

**Ad. 11**

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pyt. 12**

**Dot. zał. nr 3 do SIWZ par. 6 ust.3 a)**

Czy Zamawiający dopisze na końcu ustępu sformułowanie: „*po jego bezskutecznym upływie*” celem doprecyzowania zapisów.

**Ad. 12**

Nie, Zamawiający nie wyraża zgody.

**Pyt. 13**

Czy Wykonawcy, którzy mają już z Zamawiającym umownie uregulowane zasady przetwarzania powierzonych danych osobowych będą mogli współpracę w zakresie niniejszego zamówienia oprzeć na zawartej już umowie?

**Ad. 13**

Nie