

ZARZĄD POWIATU GLIWICKIEGO

Gliwice, dn. 9.05.2022r.

WIF-RZPO.272.00006.2022

WYJAŚNIENIA I ZMIANA TREŚCI SWZ

**Wydział Inwestycji,
Funduszy i Zamówień
Publicznych**

tel. 32 332 66 10
fax 32 332 66 47

wif@starostwo.gliwice.pl

W imieniu Zamawiającego, Powiatu Gliwickiego - działając na podstawie przepisu art. 135 ust. 1, 2 i 6 oraz art. 137 ust. 1, 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2021 r., poz. 1129 z późn. zm.) wyjaśnia się i zmienia treść SWZ w postępowaniu prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego, o udzielenie zamówienia publicznego na realizację zadania pn.:

„Doposażenie w sprzęt medyczny Szpitala w Pyskowicach”

Pytanie 1

Dotyczy zapisów umowy § 5 ust. 4

Czy Zamawiający wyrazi zgodę by czas przystąpienia do naprawy liczony był od momentu dostarczenia do autoryzowanego serwisu (w okresie gwarancji kurierem na koszt Wykonawcy) ?

Odpowiedź

Z uwagi na okoliczność, iż mamy do czynienia ze sprzętem medycznym którego ewentualna naprawa winna być przeprowadzona sprawnie i szybko, a tym samym przekazanie takiego sprzętu powinno odbyć się niezwłocznie, Zamawiający nie zmienia zapisów umowy w tym zakresie.

Pytanie 2

Dotyczy zapisów umowy § 5 ust. 5

Czy Zamawiający wyrazi zgodę by czas na usunięcie awarii przez Wykonawcę liczony był od momentu dostarczenia urządzenia do autoryzowanego serwisu (w okresie gwarancji kurierem na koszt Wykonawcy) ?

Odpowiedź

Z analogicznych względów jak w odpowiedzi na pytanie 1, Zamawiający nie zmienia zapisów umowy w tym zakresie.

Pytanie 3

Dotyczy zapisów umowy § 5 ust. 8

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu zgodnie z poniższym:

„Wykonawca zobowiązuje się do wymiany elementu / podzespołu na nowy w okresie wskazanym w ust. 1 w przypadku wystąpienia trzech awarii tego elementu / podzespołu lub jeśli usunięcie awarii jest niemożliwe. (...)” ?

Odpowiedź

Zamawiający nie zmienia zapisów umowy w tym zakresie. Wzór umowy dotyczy wszystkich części określonych w przetargu. W przypadku urządzeń, które są zbudowane z niezależnie działających elementów/podzespołów Zamawiający będzie oczekiwał wymiany elementów/podzespołów.

Pytanie 4

Dotyczy zapisów umowy § 5 ust. 10

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na doprecyzowanie zapisu zgodnie z poniższym:
„Przerwy w pracy sprzętu spowodowane naprawami gwarancyjnymi odpowiednio wydłużają okres gwarancji o ile te każdorazowo wynosiły powyżej 5 dni roboczych ?

Odpowiedź

Intencją Zamawiającego jest pozyskanie działającego, funkcjonującego sprzętu przez okres co najmniej odpowiadający udzielonej gwarancji, a tym samym każda przerwa w braku funkcjonowania miałaby wydłużać okres gwarancji. Stąd Zamawiający nie zmienia zapisów umowy w tym zakresie.

Pytanie 5

Dotyczy zapisów umowy § 5 ust. 14

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu zgodnie z poniższym:

„W razie niedokonania naprawy urządzenia w terminie określonym w ust. 5 Zamawiający lub Użytkownik może zlecić naprawę osobie trzeciej posiadającej uprawnienia producenta, z zachowaniem swoich praw wynikających z gwarancji i rękojmi za wady urządzenia. (...)” ?

Odpowiedź

Zamawiający nie zmienia zapisów umowy w tym zakresie. Przypadek opisany w ust. 14 zachodzi jedynie w przypadku niewywiązania się Wykonawcy z jego obowiązków umownych. Poza tym mając na uwadze rodzaj zamawianego sprzętu, ewentualne zlecenie przeprowadzenia naprawy będzie uwzględniać powierzenie jej profesjonalistom.

Pytanie 6

Dotyczy zapisów umowy § 6 ust. 1

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie wysokości kary umownej z 10% do 5% ?

Odpowiedź

Zamawiający nie zmienia zapisów umowy w tym zakresie.

Pytanie 7

Dotyczy zapisów umowy § 6 ust. 2

Czy Zamawiający wyrazi zgodę by kara umowa wynosiła 0,1% wartości niedostarczonego sprzętu za każdy rozpoczęty dzień zwłoki ?

Odpowiedź

Zamawiający dokonuje zmiany zapisów wzoru umowy w tym zakresie. W związku z powyższym zmianie ulega załącznik nr 6 do SWZ.

Pytanie 8

Dotyczy zapisów umowy § 6 ust. 3

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie wysokości kary umownej z 10% do 5% ?

Odpowiedź

Zamawiający nie zmienia zapisów umowy w tym zakresie.

Pytanie 9

Dotyczy zapisów umowy § 6 ust. 4

Czy Zamawiający zrezygnuje z naliczania kar umownych w przypadku dostarczenia urządzenia zastępczego na czas przedłużającej się naprawy ?

Odpowiedź

Zamawiający nie zmienia zapisów umowy w tym zakresie. Zamawiający będzie naliczał kary „za każdy dzień zwłoki w realizacji usług gwarancyjnych”. Dostarczenie urządzenia zastępczego zapewniającego ciągłość pracy szpitala stanowi „realizację usług gwarancyjnych”.

Pytanie 10

Wzór umowy:

Par. 5 ust. 2 i 12 Mając na względzie fakt, iż rękojmia jest instytucją niedostosowaną do specyfiki urządzeń medycznych i w związku z tym standardem staje się ograniczanie lub wyłączenie rękojmi w zamian za udzielenie Zamawiającym gwarancji trwającej co najmniej tyle, ile okres rękojmi, na lepszych i dogodniejszych dla Zamawiających warunkach wykonywania uprawnień z gwarancji, Wykonawca proponuje dodanie zdania kolejnego do § 5 ust. 2 oraz ust. 12 i wskazanie, że uprawnienie do odstąpienia od umowy w ramach realizacji uprawnień z tytułu rękojmi zostaje wyłączone. Wskazujemy, że Zamawiającemu przysługują szerokie uprawnienia gwarancyjne na zasadach określonych umową, gwarantujące zapewnienie Zamawiającego należytej opieki serwisowej w przypadku wystąpienia awarii sprzętu, a wręcz zapewnia naprawę wszelkich usterek i nieprawidłowości w działaniu sprzętu na dogodnych dla Zamawiającego warunkach. Możliwość jednoczesnej realizacji uprawnień z tytułu rękojmi wiąże się z ryzykiem możliwości odstąpienia od umowy przez Zamawiającego, co – szczególnie w przypadku charakteru sprzętu będącego przedmiotem umowy – jawi się jako szczególnie niecelowe. W związku z tym, w naszej ocenie, zasadne jest wyłączenie prawa do odstąpienia na podstawie rękojmi, które stanowi dodatkowe ryzyko dla Wykonawcy, a rezygnacja z którego dla Zamawiającego nie będzie stanowiła istotnego zmniejszenia jego praw wynikających z Umowy. Proponujemy więc dodanie w Par. 5 ust. 2 oraz ust. 12 zdania kolejnego o następującej treści:

„Strony zgodnie wyłączają prawo do odstąpienia od umowy w oparciu o przepisy Kodeksu cywilnego dotyczące rękojmi.”

Odpowiedź

Zamawiający nie zmienia zapisów umowy w tym zakresie. Zamawiający zamierza zachować uprawnienia zarówno z gwarancji, jak i rękojmi.

Pytanie 11

Par. 5 ust. 3 Gwarancja jakości dotyczy odpowiedzialności gwaranta za pewnego rodzaju niezgodność towaru z umową, wadliwość towaru. Brzmienie postanowienia jest nieprecyzyjne i nie uwzględnia sytuacji, w których powstała awaria/ustereka spowodowana została np. okolicznościami siły wyższej, normalnego zużycia, ingerencją w sprzęt osób trzecich. Powoduje to niemożność lub istotne utrudnienie wyliczenia kosztu usługi (może prowadzić do zawyżenia kosztu usługi wskutek konieczności objęcia dużego zakresu ryzyka) i ryzyka po stronie Wykonawcy. Czy w związku z tym Zamawiający wyraża zgodę na dodanie postanowienia precyzującego w/w okoliczności, które odzwierciedla przyjęte rynkowo standardy wyłączające/ograniczające ryzyko Wykonawcy, a także naturę gwarancji:

„Gwarancja określona niniejszą umową nie obejmuje awarii/usterek wynikających z:

- a. niewłaściwego użytkowania urządzenia, w tym niezgodnie z jego przeznaczeniem lub instrukcją użytkowania;*
- b. mechanicznego uszkodzenia urządzenia, powstałego z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego lub osób trzecich i wywołane nimi wady;*
- c. samowolnych napraw, przeróbek lub zmian konstrukcyjnych (dokonywanych przez Zamawiającego lub inne nieuprawnione osoby);*
- d. jakiegokolwiek ingerencji osób trzecich;*
- e. uszkodzenia spowodowane zdarzeniami noszącymi znamiona siły wyższej (pożar, powódź,*
- f. normalnego zużycia wymienionych części”*

Odpowiedź

Zamawiający nie zmienia zapisów umowy w tym zakresie. We wzorze umowy Zamawiający określa podstawowe zapisy dotyczące gwarancji. Wykonawca może je doprecyzować w dokumencie gwarancyjnym przekazywanym wraz z dostarczaniem sprzętem.

Pytanie 12

Par. 5 ust. 7 Prosimy o odstąpienie od wymogu dostarczenia urządzenia zastępczego. Przedmiot niniejszego zamówienia obejmuje skomplikowany system, którego czas dostawy od producenta wynosi kilkanaście tygodni. Po dostawie sprzętu medycznego i komputerowego przez producenta należy wykonać montaż oraz instalację całego oprogramowania medycznego, kalibrację oraz wykonanie wszystkich testów rozruchowych. Dopiero po tym procesie następuje uruchomienie systemu. Końcowym zaś elementem zajmującym również bardzo dużo czasu jest formalny odbiór pomieszczeń. Biorąc pod uwagę powyższe, zakończenie nawet najbardziej skomplikowanej naprawy będzie możliwe nieporównywalnie wcześniej niż dostarczenie urządzenia zastępczego.

Odpowiedź

Zamawiający nie zmienia zapisów umowy w tym zakresie. Wzór umowy dotyczy wszystkich części określonych w przetargu. Taki zapis gwarantuje zachowanie ciągłości pracy Szpitala w Pyskowicach. W przypadku „skomplikowanego systemu” Zamawiający oczekuje, iż wykonawca dołoży wszelkich starań aby tę ciągłość zapewnić.

Pytanie 13

Par. 5 ust. 8 i 9 Urządzenie będące przedmiotem umowy jest zbudowane z niezależnie działających części/modułów. Nieuzasadniona byłaby sytuacja, w której Zamawiający wymagałby wymiany całego sprzętu, a niesprawna byłaby tylko część urządzenia, którego całość poza tym działa bez zarzutu. Wymiana wadliwego modułu w takich przypadkach chroni słuszny interes Zamawiającego, a Wykonawcy umożliwi rzetelną kalkulację ceny i przedstawienie najkorzystniejszej oferty. W związku z tym wnosimy o modyfikację punktu poprzez usunięcie możliwości wymiany całego sprzętu, wprowadzając w to miejsce jedynie możliwość wymiany części/modułów.

Odpowiedź

Zamawiający nie zmienia zapisów umowy w tym zakresie. Wzór umowy dotyczy wszystkich części określonych w przetargu. W przypadku urządzeń, które są „zbudowane z niezależnie działających części/modułów” Zamawiający będzie oczekiwał wymiany części/modułów.

Pytanie 14

Par. 5 ust. 14 Z uwagi na konieczność zapewnienia bezpieczeństwa pacjentów oraz gwarancji jakości wykonywanych usług naprawy urządzenia, będącego przedmiotem umowy, ze względu na swoją specyfikę powinny być wykonywane tylko i wyłącznie przez autoryzowany przez producenta serwis. Wykonawca nie może zagwarantować prawidłowości naprawy wykonanej przez serwis nieautoryzowany. W związku z tym prosimy o zmianę treści ust. 14 i nadanie mu brzmienia:

*„14. W razie niedokonania naprawy urządzenia w terminie określonym w ust. 5 Zamawiający lub Użytkownik może dokonać naprawy we własnym zakresie na koszt Wykonawcy lub zlecić naprawę osobie trzeciej, **podmiotowi trzeciemu, posiadającemu autoryzację producenta urządzenia**, z zachowaniem swoich praw wynikających z gwarancji i rękojmi za wady urządzenia. W przypadku skorzystania z powyższego*

uprawnienia, Zamawiający/Użytkownik niezwłocznie powiadomi w formie pisemnej Wykonawcę o tym fakcie. Zamawiający/Użytkownik powiadomi Wykonawcę o zakresie wykonanych prac (napraw, zmian, itp.). W takim przypadku Wykonawca zobowiązany jest wypłacić Zamawiającemu/Użytkownikowi - w terminie wskazanym przez ten podmiot, nie krótszym jednak niż 14 dni - kwotę stanowiącą równowartość poniesionego przez Zamawiającego/Użytkownika kosztu wykonania tych prac.”

Odpowiedź

Zamawiający nie zmienia zapisów umowy w tym zakresie. Okoliczność ta została już podana w odpowiedzi na pytanie 5

Pytanie 15

Par. 6 ust. 7 Prosimy o usunięcie postanowienia § 6 ust. 7 projektu umowy uprawniającego Zamawiającego do potrącania kar umownych z wynagrodzeniem wykonawcy.

Postanowienie takie narusza zasadę równowagi stron i proporcjonalności.

Ponadto zwracamy uwagę, iż w obecnej sytuacji związanej z COVID-19 przepisy prawa wprost zakazują Zamawiającemu dokonywania tego typu potrąceń. Zgodnie bowiem z art. 15r¹ ustawy o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem covid-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych z dnia 2 marca 2020 r. (Dz.U. z 2020 r. poz. 374, ze zm.) 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 zamówienie publiczne 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.

Odpowiedź

Zamawiający nie zmienia zapisów umowy w tym zakresie. Wskazany przez Wykonawcę przepis w obecnej chwili zakazuje dokonywania potrąceń, co nie znaczy, że z ustąpieniem stanu epidemii czy zagrożenia epidemicznego zakaz ten nadal będzie funkcjonował.

Pytanie 16

W związku z aktualną sytuacją związaną z rozprzestrzenianiem się zakażenia wirusem SARS-CoV-2, wskutek czego na podstawie §1 Rozporządzenia Ministra Zdrowia z dnia 20 marca 2020 r. w sprawie ogłoszenia na obszarze Rzeczypospolitej Polskiej stanu epidemii (Dz.U. z 2020 r. poz. 491), na terenie Polski został wprowadzony stan epidemii, wymagający zastosowania się do licznych ograniczeń wprowadzonych w/w Rozporządzeniem oraz wobec trudnego do przewidzenia dalszego rozwoju epidemii zarówno w Polsce, jak i w Europie i na całym świecie, który może mieć istotny wpływ na realizację Umowy zawartej w wyniku niniejszego postępowania, zwracamy się z prośbą o dodanie do wzoru umowy klauzuli o sile wyższej (rozumianej m.in. jako stan epidemii). Propozycja tej klauzuli zakłada współpracę Stron w przypadku zaistnienia okoliczności utrudniających realizację umowy, a związanych z siłą wyższą (szczególnie epidemią). Rozwiązanie to pozwoli na bieżącą reakcję Stron w przypadku utrudnień z realizacją kontraktu ze względu na dynamicznie rozwijającą się sytuację z COVID-19 oraz wspólne ustalenie dalszych działań w dobrej wierze tak, aby interesy obu stron były realizowane pomimo utrudnień wynikających z siły wyższej (w szczególności wynikającej z epidemii COVID-19). Tym samym zapewniona będzie realizacja interesów obu stron – tak Zamawiającego, jak i Wykonawcy – przy jednoczesnej konieczności dostosowania

realizacji kontraktu do dynamicznie rozwijającej się sytuacji związanej z COVID-19 i restrykcjami wprowadzanymi przez rząd i inne organy władzy. Wobec tego, proponujemy dodanie do wzoru umowy paragrafu o następującej treści:

„§

1. Żadna ze Stron nie będzie odpowiedzialna za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązań wynikających z Umowy, spowodowanych siłą wyższą, tj. przez okoliczności nadzwyczajne, nieprzewidywalne, lub też niemożliwe do uniknięcia mimo możliwości ich przewidzenia, w szczególności: klęski żywiołowe, katastrofy, strajki, zamieszki, embargo, stany zagrożenia epidemicznego, stany epidemii, stany nadzwyczajne, w tym stany klęski żywiołowej, decyzje, zarządzenia organów państwa 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 oraz będzie poszukiwać wszelkich sensownych alternatywnych środków działania, możliwych mimo zaistnienia okoliczności siły wyższej.”

Odpowiedź

Zamawiający nie zmienia zapisów umowy w tym zakresie. Zamawiający przewidział w § 8 umowy możliwość jej zmiany. Nadto Wykonawca odwołuje się do ogłoszonego stanu epidemii na terenie Rzeczypospolitej Polskiej, jako argumentu mającego uzasadniać wprowadzenie zapisów o sile wyższej - jednakże siła wyższa to okoliczność nieprzewidywalna. W momencie, gdy stan ten obowiązuje z górą dwa lata trudno określać go jako coś nieprzewidywalnego.

Niniejsze wyjaśnienia i zmiana nie wpływa na termin otwarcia ofert.

STAROSTA GLIWICKI
Waldemar Dombek

WICESTAROSTA GLIWICKI
Adam Wojtowicz

Załącznik:

- Załącznik nr 6 – Wzór umowy

WIF-RZPO.KW.00094.2022

Kopia: WIF-RZPO a/a