



DZP.381.2B.2023

Katowice 26.01.2023

**Do wszystkich wykonawców
biorących udział w postępowaniu**

**ODPOWIEDZI NA PYTANIA I ZMIANA TERMINU SKŁADANIA OFERT
w postępowaniu w trybie podstawowym na
Dostawę i wymianę lampy RTG do mammografu GE SenoEssential**

DYREKTOR

mgr Renata Wachowicz
ul. Ceglana 35
40-514 Katowice

SEKRETARIAT

tel.: (32) 358 14 60
tel.: (32) 358 12 00
fax: (32) 251 84 37
sekretariat@ucc.katowice.pl

1. **Pytanie** - dotyczące wzoru umowy (Załącznik nr 4 do SWZ), Zakres obowiązków Wykonawcy, §1 ust. 1
Wykonawca wnosi o potwierdzenie, że jego działania w zakresie odnoszącym się do przedmiotu Umowy, dotyczącym „przywrócenia pełnej sprawności mammografu” dotyczą wyłącznie dostarczenia i wymiany (zainstalowania) lampy RTG w mammografie. W przypadku zaś, gdyby okazało się, że przyczyny niesprawności mammografu wynikają także z innych usterek niż niesprawna lampa RTG - Wykonawca nie jest zobowiązany do usunięcia takich usterek lub wad.
Odpowiedź: Zamawiający potwierdza.
2. **Pytanie** - dotyczące wzoru umowy (Załącznik nr 4 do SWZ), Sporządzenie sprawozdań z testów, §2 ust. 7 - Wykonawca prosi o potwierdzenie, że termin określony w tym postanowieniu - na wykonanie testów odbiorczych i akceptacyjnych oraz sporządzenie i dostarczenie sprawozdań z testów będzie liczony niezależnie od terminu wynikającego z §2 ust. 1.
Odpowiedź: Zamawiający potwierdza.
3. **Pytanie** - dotyczące wzoru umowy (Załącznik nr 4 do SWZ), Zakres wynagrodzenia, §3 ust. 3
W związku z tym, że przedmiot umowy, za który jest odpowiedzialny Wykonawca powinien być określony precyzyjnie, prosimy uprzejmie o modyfikację postanowienia, poprzez wskazanie, że wynagrodzenie obejmuje: „koszt dodatkowych elementów potrzebnych do prawidłowej wymiany lampy RTG”.
Odpowiedź: Zamawiający zmienia zapis §3 ust. 3 w następującym brzmieniu, Cena obejmuje: cenę sprzętu, koszty dostarczenia, koszt dodatkowych elementów potrzebnych do prawidłowej wymiany lampy RTG, opłaty celne, VAT, wykonanie testów”.
4. **Pytanie** - dotyczące wzoru umowy (Załącznik nr 4 do SWZ), Gwarancja, §4 ust. 1 Wykonawca wnosi o wyjaśnienie, czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę ww. postanowienia poprzez zamieszczenie w miejsce frazy „bez zastrzeżeń” sformułowania „nie wykazującego istotnych wad”? Wykonawca wskazuje, iż chcąc uniknąć ewentualnych nadużyć w postaci zgłaszania nieistotnych uwag do przedmiotu umowy/dostawy, które wydłużają odbiór, w sytuacji, gdy gwarancja powinna rozpocząć swój bieg od momentu podpisania protokołu odbioru końcowego potwierdzającego możliwość korzystania z przedmiotu umowy zgodnie z przeznaczeniem, zasadne jest dokonanie ww. modyfikacji.
Odpowiedź: Zamawiający modyfikuje zapis na: Wykonawca udziela(min 18) miesięcznej gwarancji jakości (bez limitu skanów) na lampę RTG do mammografu, która rozpoczyna się od dnia podpisania przez Zamawiającego protokołu zdawczo odbiorczego potwierdzającego możliwość prawidłowego korzystania z przedmiotu umowy zgodnie z przeznaczeniem.
5. **Pytanie** - dotyczące wzoru umowy (Załącznik nr 4 do SWZ), Gwarancja, §4 ust. 2 i 3
W związku z tym, że gwarancja jest udzielana na wady i usterki tkwiące w urządzeniu z powodu wad materiałowych lub wad wykonania - nie obejmuje zaś technologicznej żywotności urządzenia, Wykonawca wnosi o wykreślenie z ww. postanowień następujących fragmentów: „w tym będące wynikiem eksploatacyjnego zużycia lampy RTG do mammografu” oraz „także w przypadku, gdy konieczność naprawy lub wymiany jest wynikiem eksploatacyjnego zużycia”. Zużycie eksploatacyjne nie dotyczy wad fizycznych tkwiących w urządzeniu. W związku z tym, wymiana urządzenia z powodu naturalnego zużycia prowadzić może do bezpodstawnego wzbogacenia Zamawiającego i w ocenie Wykonawcy jest sprzeczna z zasadami współżycia społecznego. Jednocześnie tego rodzaju zapisy mogą prowadzić do nielimitowanego odnawiania gwarancji, mimo naturalnego zużycia przedmiotu umowy, co przeczy funkcji, jaką pełni w obrocie gwarancja.
Odpowiedź: Zamawiający nie wprowadza zmian
6. **Pytanie** - dotyczące wzoru umowy (Załącznik nr 4 do SWZ), Termin usuwania usterek, §4 ust. 6, §4 ust. 8 - Wykonawca wskazuje, że termin na realizację roszczeń powinien być przede wszystkim uzasadniony technicznie i organizacyjnie, możliwy do dochowania przez Wykonawcę. Jeżeli naprawa gwarancyjna będzie wymagała pozyskania części zamiennej (w tym z zagranicy) - termin 3 dni roboczych może okazać się obiektywnie niewystarczający. Wskazujemy, że w zależności od okoliczności, rodzaju usterki (stopnia skomplikowania) oraz zważywszy na wysokie wymagania jakościowe dotyczące sprzętu medycznego Wykonawca może potrzebować więcej dni na naprawę

niż wskazana przez Zamawiającego, co może naruszać równowagę stron i zasadę proporcjonalności. Ponadto, Wykonawca w ramach przedmiotu Umowy, zobowiązuje się do wykonania określonych obowiązków, nie zaś gwarantuje ich realizację, na co wskazał Zamawiający w ww. postanowieniu. Umowna odpowiedzialność Wykonawcy dotyczy zatem zawinienia kontraktowego (art. 471 k.c.). Mając na względzie powyższe, zwracamy się z pytaniem, czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację postanowienia: „Wykonawca zobowiązuje się wykonać naprawę gwarancyjną lampy RTG w czasie nie dłuższym niż 5 (trzy) dni roboczych (tj. od poniedziałku do piątku z wyjątkiem dni ustawowo wolnych od pracy) od daty zgłoszenia awarii przez Zamawiającego, a w przypadku potrzeby sprowadzenia części z zagranicy 10 dni roboczych.” Stosownie do powyższego prosimy o zmianę w §4 ust. 8: „(...) niż terminy określone w ust. 6 (...)”.

Odpowiedź: Zamawiający modyfikuje zapis § 4 ust. 6 wzoru umowy na następujący: „Wykonawca zobowiązuje się wykonać naprawę gwarancyjną lampy RTG w czasie nie dłuższym niż 3 (trzy) dni roboczych (tj. od poniedziałku do piątku z wyjątkiem dni ustawowo wolnych od pracy) od daty zgłoszenia awarii przez Zamawiającego, a w przypadku potrzeby sprowadzenia części z zagranicy 5 dni roboczych.”

7. **Pytanie** - dotyczące wzoru umowy (Załącznik nr 4 do SWZ), Wydłużenie gwarancji, §4 ust. 9
Wykonawca prosi o wykreślenie ww. postanowienia. Proponujemy, aby w jego miejsce ustalić, że dla wymienianych elementów zamówienia gwarancja biegnie na nowo: „*Okres gwarancji dla każdego wymienionego na nowy elementu lub podzespołu biegnie na nowo od momentu wymiany.*” Tego rodzaju postanowienie jak wskazane w ust. 9 może prowadzić do nieuzasadnionego wydłużenia okresu gwarancji, a przede wszystkim wpływać na wysokość ceny przedmiotu zamówienia, prowadząc do podwyższenia jego wartości. Jednocześnie zaproponowane jak wyżej postanowienie w wystarczający sposób zabezpiecza interesy Zamawiającego.
Odpowiedź: Zamawiający modyfikuje treść §4 ust. 9 na następujący „Okres gwarancji ulega przedłużeniu o pełen okres niesprawności Aparatu liczony od dnia zgłoszenia do dnia usunięcia usterki, łącznie z tymi dniami w przypadku naprawy elementu/podzespołu lampy RTG, a dla każdego wymienionego na nowy elementu lub podzespołu okres gwarancji biegnie na nowo od momentu wymiany”.
8. **Pytanie** - dotyczące wzoru umowy (Załącznik nr 4 do SWZ), Wykonanie zastępcze, §4 ust. 13 Prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający usunie z ww. postanowienia frazę „i ryzyko”. Wybór wykonawcy zastępczego, to okoliczność zależna wyłącznie od Zamawiającego, w związku z czym stosowanie tego rodzaju zapisu, stanowi w ocenie Wykonawcy działanie sprzeczne z art. 433 pkt 3) ustawy Pzp (zakazane postanowienie umowne). Ponadto prosimy o dopisanie w ww. ustępie zastrzeżenia, że „skorzystanie z wykonania zastępczego może nastąpić po bezskutecznym upływie terminu dodatkowego co najmniej 3 dni roboczych, wyznaczonego Wykonawcy”. Wykonanie zastępcze stanowi zgodnie z art. 480 k.c. wyjątek od osobistej realizacji zobowiązania przez dłużnika. Co do zasady wymaga także upoważnienia sądu. W przypadku wadliwego lub nieterminowego realizowania przedmiotu umowy zasadnym jest w pierwszej kolejności wezwanie Wykonawcy do należytej realizacji obowiązków, a dopiero potem skorzystanie z ww. uprawnienia.
Odpowiedź: Zamawiający modyfikuje zapis §4 ust. 13 na następujący „W razie nieprzystąpienia Wykonawcy do naprawy gwarancyjnej Zamawiający uprawniony będzie do powierzenia usunięcia wady osobie trzeciej na koszt Wykonawcy. Skorzystanie z wykonania zastępczego może nastąpić po bezskutecznym upływie terminu dodatkowego co najmniej 3 (trzy) dni robocze, wyznaczonego Wykonawcy”.
9. **Pytanie** - dotyczące wzoru umowy (Załącznik nr 4 do SWZ), Kary umowne, §5 ust. 1 lit. a) i b) Ryzyka związane z naliczaniem kar umownych będą musiały zostać uwzględnione przez wykonawców w cenach ofert, co nie wydaje się zjawiskiem pożądanym dla Zamawiającego. Ponadto, kara umowna określona w §5 ust. 1 lit. b), dotycząca okresu gwarancji, może być naliczana wielokrotnie w trakcie trwania umowy, odwołując się za każdym razem do pełnej wartości wynagrodzenia Wykonawcy, co biorąc pod uwagę określony przez Zamawiającego współczynnik kary zaburza równowagę kontraktową pomiędzy stronami. Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby zmienić zaproponowane w §5 ust. 1 lit. a) i b) wskaźniki procentowe z 0,5% na **0,2%**?
Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację wskazanych zapisów umowy.
10. **Pytanie** - dotyczące wzoru umowy (Załącznik nr 4 do SWZ), Limit kar umownych, §5 ust. 2 Wykonawca wnosi o wyjaśnienie, czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę limitu kar, jakie mogą być naliczone w ramach umowy z 50% na 20%. Ze względu na koszt zamówienia będący punktem odniesienia do naliczania kar zasadne jest, aby ryzyka związane z umową zostały wyważone należycie. Kumulowanie ryzyk na skutek wprowadzenia do umowy kwestionowanego postanowienia będzie musiało zostać uwzględnione w cenie ofert wykonawców. Ponadto, zważywszy na wartość kary z tytułu odstąpienia – 10% zaproponowana wartość 50% dla wszystkich kar wydaje się nieadekwatna i nadmierna.
Odpowiedź: Zamawiający modyfikuje §5 ust. 2 na następujący „Łączna wysokość kar umownych, jakimi Zamawiający może obciążyć Wykonawcę na podstawie umowy nie może przekroczyć 20% wynagrodzenia brutto, wskazanego w § 3 ust 1”.



11. **Pytanie** - dotyczące wzoru umowy (Załącznik nr 4 do SWZ), Skutki odstąpienia, §5 ust. 6 Wykonawca zwraca się o doprecyzowanie postanowienia: „(...) w zakresie w jakim przestanki do naliczenia kary zaistniały do chwili odstąpienia od umowy”. W ocenie Wykonawcy możliwość naliczenia kary po odstąpieniu może odnosić się wyłącznie do zdarzeń mających miejsce do momentu złożenia stosownego oświadczenia przez stronę odstępującą od umowy.
Odpowiedź: Zamawiający modyfikuje zapis §5 ust. 6 na następujący „ W razie złożenia przez jedną ze stron oświadczenia o odstąpieniu od umowy zapisy o karach umownych pozostają w mocy w zakresie w jakim przestanki do naliczenia kary zaistniały do chwili odstąpienia od umowy .”
12. **Pytanie** - dotyczące wzoru umowy (Załącznik nr 4 do SWZ), Odstąpienie, §6 ust. 2 Odstąpienie od umowy jest ostatecznym rozwiązaniem, niekoniecznie korzystnym dla Zamawiającego, zaś wezwanie do prawidłowej realizacji umowy w praktyce może zapobiegać potrzebie korzystania z tego rodzaju narzędzi. Wykonawca powinien mieć jednak zapewnioną możliwość realizacji określonych czynności, a wyznaczony termin powinien mu to umożliwiać. Prosimy o wyjaśnienie, czy Zamawiający dopuści uprzednie wezwanie Wykonawcy do prawidłowej realizacji umowy i zgodzi się na zmianę ww. postanowienia §6 ust. 2 poprzez modyfikację wskazanego fragmentu zgodnie z poniższym: „ (...) i wymaga uprzedniego wezwania Wykonawcy do należytej realizacji umowy i wyznaczenia mu dodatkowego terminu nie krótszego niż 5 dni”?
Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na modyfikację wskazanych zapisów umowy.
13. **Pytanie** - dotyczące wzoru umowy (Załącznik nr 4 do SWZ), Rozwiązanie umowy z winy wykonawcy, §7 ust. 3 Przestrzeganie procedur BHP oraz p-poż stanowi istotny element prawidłowej realizacji usług. Zapisy umowne dot. przestrzegania ww. nie powinny jednak odwoływać się do pojęć nieokreślonych i wysoce ocennych. Według Wykonawcy uprawnienie Zamawiającego do rozwiązania umowy z winy Wykonawcy w sytuacji „nieosiągnięcia zadowalającego poziomu przeciwdziałania zagrożeniom” pozwala na subiektywną ocenę działań Wykonawcy przez Zamawiającego i uznaniowe stosowanie najdalej idących konsekwencji kontraktowych, co narusza zasadę równowagi stron stosunku cywilnoprawnego, świadczy o niesymetrycznym kreowaniu uprawnień i może skutkować dyskryminacją Wykonawcy.
Wykonawca zwraca się o zmianę postanowienia zgodnie z poniższą propozycją: „*Nieprzestrzeganie przez pracowników Wykonawcy lub jego podwykonawcy zasad określonych w procedurze BHP-8 może skutkować wstrzymaniem prac przez Zamawiającego, a w przypadku dalszego nieprzestrzegania ww. procedury BHP-8 wezwaniem do należytej realizacji umowy w wyznaczonym przez Zamawiającego terminie z zagrożeniem rozwiązania umowy z winy Wykonawcy, a w razie bezskutecznego upływu wyznaczonego terminu – rozwiązaniem umowy z winy Wykonawcy.*”
Odpowiedź: Zamawiający modyfikuje zapis §7 ust. 3 na następujący: „Nieprzestrzeganie przez pracowników Wykonawcy lub jego podwykonawcy zasad określonych w procedurze BHP-8 może skutkować wstrzymaniem prac przez Zamawiającego, a w przypadku dalszego nieprzestrzegania ww. procedury BHP-8 wezwaniem do należytej realizacji umowy w wyznaczonym przez Zamawiającego terminie z zagrożeniem rozwiązania umowy z winy Wykonawcy, a w razie bezskutecznego upływu wyznaczonego terminu – rozwiązaniem umowy z winy Wykonawcy.”
14. **Pytanie** - dotyczące wzoru umowy (Załącznik nr 4 do SWZ), Siła wyższa, brak szczegółowej regulacji w umowie Działanie siły wyższej jest ogólną granicą odpowiedzialności stron za zobowiązania (por. wyrok SN IV CSK 129/18). Z uwagi na brak regulacji w tym zakresie proponujemy dodanie następujących postanowień, jako dodatkowego §71:
„1. Strony nie ponoszą odpowiedzialności za szkody powstałe w wyniku działania siły wyższej, tj. przez okoliczności nadzwyczajne, nieprzewidywalne lub też niemożliwe do uniknięcia mimo możliwości ich przewidzenia, w szczególności: 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 dodaje §71: w następującym brzmieniu
„1. Strony nie ponoszą odpowiedzialności za szkody powstałe w wyniku działania siły wyższej, tj. przez okoliczności nadzwyczajne, nieprzewidywalne lub też niemożliwe do uniknięcia mimo możliwości ich przewidzenia, w szczególności: 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.”

W załączeniu Zmieniony załącznik nr 4 wzór umowy

W związku z art.271 ust.2) Zmianie ulegają następujące terminy:

**Termin składania ofert upływa dnia 31.01.2023r. o godz. 10:00
Otwarcie ofert nastąpi w dniu 31.01.2023r. o godz. 10:30**

Wykonawca jest związany ofertą do dnia 01.03.2023r.

Sposób składania i otwarcia ofert nie ulegają zmianie obowiązują zgodnie z zapisem w pkt. XII i XIII SWZ.


DYREKTOR
Uniwersyteckiego Centrum Klinicznego
Im. prof. K. Gibińskiego
Śląskiego Uniwersytetu Medycznego w Katowicach
Renata Wachowicz