



DO WSZYSTKICH ZAINTERESOWANYCH

**Kierownik Działu
Zamówień
Publicznych**

Karina Madej
ul. Ceglana 35
40-514 Katowice

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

Dotyczy zaproszenia do składania ofert na **Obsługę serwisową aparatury neonatologicznej II – DZP.381.6EAT.2022**

Informujemy, że w trakcie w/w postępowania do Zamawiającego wpłynęły następujące pytania:

Pytania do wzoru umowy:

PYTANIE NR 1

W § 2 ust. 2 wzoru umowy nakładają Państwo na wykonawcę zobowiązanie do postępowania z najwyższą starannością wynikającą z zawodowego charakteru prowadzonej działalności. Wskazujemy, że zgodnie z art. 355 § 1 Kodeksu cywilnego, zasadą jest, by przy wykonywaniu zobowiązania dłużnik dołożył staranności ogólnie wymaganej w stosunkach danego rodzaju, tj. należytej staranności. W przypadku przedsiębiorców, należyta staranność jest oceniana przy uwzględnieniu zawodowego charakteru działalności gospodarczej prowadzonej przez przedsiębiorcę, co już samo w sobie oznacza, że standard oceny jest wyższy niż w przypadku dłużników niebędących przedsiębiorcami. Z uwagi na powyższe, wnosimy o modyfikację § 2 ust. 2 wzoru umowy poprzez nadanie mu poniższego brzmienia:

"Wykonawca przy czynnościach związanych z wykonywaniem umowy zobowiązuje się postępować z należytą starannością wynikającą z zawodowego charakteru prowadzonej działalności"

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody

PYTANIE NR 2

W § 2 ust. 14 wzoru umowy wskazano, że w sytuacji gdy wymiana części zamiennych jest prostą czynnością serwisową Wykonawca dopuszcza możliwość wykonania jej przez pracowników Działu Aparatury Medycznej Zamawiającego. Prosimy o modyfikację tego postanowienia poprzez doszczegółowienie przesłanek uznania danej czynności za prostą czynność serwisową, tj. konieczność potwierdzenia przez Wykonawcę, że dana czynność jest w jego ocenie prostą czynnością serwisową i możliwość udzielenia ewentualnych instrukcji lub wskazówek dotyczących wymiany części zamiennych.

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody

PYTANIE NR 3

§ 2 ust. 16 wzoru umowy przewiduje, że Wykonawca udziela na dostarczone części zamienne i podzespoły 12-miesięcznej gwarancji od dnia podpisania protokołu odbioru wykonania usługi serwisowej. Przywołane postanowienie nie przewiduje jednak okoliczności, w których odpowiedzialność Wykonawcy z tytułu udzielonej gwarancji jest wyłączona. 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 modyfikację § 2 ust. 16 wzoru umowy, poprzez doprecyzowanie okoliczności, które odzwierciedlają przyjęte rynkowo standardy wyłączające/ograniczające ryzyko Wykonawcy, a także naturę gwarancji:

"Wykonawca udziela na dostarczone części zamienne i podzespoły 12 miesięcznej gwarancji od dnia podpisania protokołu odbioru wykonania usługi serwisowej. Gwarancja określona niniejszą umową nie obejmuje awarii/usterek wynikających z:

- a. niewłaściwego użytkowania części zamiennych i podzespołów, w tym niezgodnie z ich przeznaczeniem lub instrukcją użytkowania;*
- b. mechanicznego uszkodzenia części zamiennych i podzespołów, 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 bez zgody Wykonawcy);
- d. jakiegokolwiek ingerencji osób trzecich;
- e. uszkodzenia spowodowanego zdarzeniami noszącymi znamiona siły wyższej (pożar, powódź);
- f. normalnego zużycia wymienionych części zamiennych i podzespołów".

Odpowiedź:

Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację zapisu § 2 ust. 16 wzoru umowy w następujący sposób:

- "Wykonawca udziela na dostarczone części zamienne i podzespoły 12 miesięcznej gwarancji od dnia podpisania protokołu odbioru wykonania usługi serwisowej. Gwarancja określona niniejszą umową nie obejmuje awarii/usterek wynikających z:
- a. niewłaściwego użytkowania części zamiennych i podzespołów, w tym niezgodnie z ich przeznaczeniem lub instrukcją użytkowania;
 - b. mechanicznego uszkodzenia części zamiennych i podzespołów, 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 bez zgody Wykonawcy);
 - d. jakiegokolwiek ingerencji osób trzecich;
 - e. uszkodzenia spowodowanego zdarzeniami noszącymi znamiona siły wyższej (pożar, powódź);

PYTANIE NR 4

W przypadku wadliwego lub nieterminowego realizowania przedmiotu umowy zasadnym jest w pierwszej kolejności wezwanie Wykonawcy do wykonania swoich obowiązków a dopiero po odmowie wykonania lub ponownym niewykonaniu zastosowanie wykonawstwa zastępczego, zwłaszcza że Zamawiający łączy to dodatkowo z karą umowną za nieterminową realizację Umowy. Takie postanowienie może prowadzić do powstania nieuzasadnionych korzyści po stronie Zamawiającego, nakłada dodatkowe ryzyko na Wykonawcę i tym samym narusza równowagę stron.

Ponadto w przypadku zlecenia wykonania zastępczego innemu podmiotowi ten podmiot jako profesjonalista będzie ponosił odpowiedzialność wobec zamawiającego za realizację zlecenia. Niewłaściwym jest nakładanie na wykonawcę obowiązku ponoszenia ryzyka w tym zakresie, skoro Wykonawca nie ma żadnego wpływu na wybór tego podmiotu, dlatego prosimy o wykreślenie odniesienia do „ryzyka” w § 2 ust. 22 wzoru umowy lub przynajmniej wskazanie, że zastępczy wykonawca będzie posiadał autoryzację producenta sprzętu medycznego:

"W przypadku niewywiązania się przez Wykonawcę z obowiązków serwisowych, Zamawiający ma prawo do zlecenia usługi serwisowej osobie trzeciej, która posiada autoryzację od producenta urządzenia objętego przedmiotem umowy, na koszt i ryzyko Wykonawcy, po uprzednim wezwaniu Wykonawcy do wykonania umowy lub prawidłowej jej realizacji, wyznaczając Wykonawcy dodatkowy termin, nie krótszy niż 5 dni roboczych".

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody

PYTANIE NR 5

W § 3 ust. 7 lit. d) oraz § 4 ust. 2 wzoru umowy przewidziano 7-dniowy termin płatności kar umownych naliczonych przez Zamawiającego. Zwracamy uwagę, że wykonawcy będący dużymi przedsiębiorcami w praktyce nie są w stanie fizycznie przeprosować zapłaty kary w terminie 7 dni, dlatego tak krótki termin nie jest standardem rynkowym, nie ma uzasadnienia, jest nadmiernie jednostronny a postanowienie takie jest jawnym zachwianiem równowagi stron w umowie oraz naruszeniem zasady proporcjonalności. Dlatego prosimy o wydłużenie terminów płatności kar przewidzianych w §2 ust. 7 lit. d) oraz § 4 ust. 2 wzoru umowy do co najmniej 30 dni.

Odpowiedź:

Zamawiający wydłuża termin płatności kar przewidzianych w §2 ust. 7 lit. d) oraz § 4 ust. 2 wzoru umowy do 14 dni.

PYTANIE NR 6

Zwracamy uwagę, że brak określenia limitu kar umownych, jakie może naliczyć Zamawiający z tytułu naruszeń umowy przez wykonawcę może prowadzić do powstania kary rażąco wygórowanej. Jakkolwiek zasadne jest zabezpieczenie interesów Zamawiającego oraz



należytego wykonania zamówienia to uregulowania dotyczące kar umownych nie mogą prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia po stronie Zamawiającego. Dlatego też z uwagi na konieczność zachowania równowagi w interesach stron, proponujemy określenie limitu kar umownych do wysokości 10% wartości wynagrodzenia wykonawcy, co umożliwi również wykonawcom właściwą ocenę ryzyka i należytą wycenę oferty, poprzez dodanie nowego ustępu 5 do § 4 o następującym brzmieniu:

"Maksymalna wysokość kar umownych jaką Strony mogą dochodzić na podstawie umowy wynosi 10% wartości umowy brutto".

Odpowiedź:

Zamawiający nie wyraża zgody

PYTANIE NR 7

W wzorze umowy Zamawiający przewidział, że rozwiązanie umowy na podstawie § 5 ust. 2 nie zwalnia Wykonawcy od obowiązku zapłaty kar umownych i odszkodowań. Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiającemu będą należne tylko kary umowne naliczone przed dniem rozwiązania umowy, jak również odszkodowanie za działania i zaniechania Wykonawcy, których dopuścił się przed rozwiązaniem umowy. Innymi słowy, wnosimy o potwierdzenie, że od momentu rozwiązania umowy (niezależnie od przyczyn i podstaw takiego rozwiązania) naliczane nie będą już nowe kary (tj. za każdy kolejny dzień od dnia rozwiązania umowy) oraz nie będzie dochodzone odszkodowanie za szkody poniesione po rozwiązaniu umowy. Od momentu rozwiązania umowy wykonawca przestaje być zobowiązany do realizacji zobowiązań umownych w terminach wskazanych w umowie, ale niezależnie od rozwiązania umowy wykonawca powinien zapłacić zamawiającemu należne kary, tj. naliczone w okresie trwania umowy w związku z zaistnieniem okoliczności, na które zostały zastrzeżone. Podobna uwaga dotyczy odszkodowań niebędących karami umownymi.

Dlatego prosimy o doprecyzowanie § 5 ust. 2 Umowy w następujący sposób:

"Rozwiązanie umowy na podstawie ust. 2 niniejszego paragrafu nie zwalnia Wykonawcy od obowiązku zapłaty kar umownych i odszkodowań z tytułu naruszeń umowy, których dopuścił się Wykonawca do dnia rozwiązania umowy".

Odpowiedź:

Propozycja Wykonawcy dotyczy zapisu § 5 ust.4 projektu umowy a nie § 5 ust.2 projektu umowy.

Zamawiający modyfikuje zapis § 5 ust.4 projektu umowy w następujący sposób:

Rozwiązanie umowy na podstawie ust. 2 niniejszego paragrafu nie zwalnia Wykonawcy od obowiązku zapłaty kar umownych i odszkodowań z tytułu naruszeń umowy, których dopuścił się Wykonawca do dnia rozwiązania umowy".

PYTANIE NR 8

W związku z wykonywaniem umowy może dojść do przekazania Wykonawcy i przetwarzania przez Wykonawcę do danych osobowych pacjentów lub personelu Zamawiającego. W takiej sytuacji zgodnie z obowiązującymi przepisami rozporządzenia o ochronie danych osobowych strony są zobowiązane zawrzeć umowę o powierzeniu przetwarzania danych osobowych. Uprzejma prośba o informację czy Zamawiający przewiduje zawarcie takiej umowy i czy wyraża zgodę na zawarcie takiej umowy na wzorze przedstawionym przez Wykonawcę?

Odpowiedź:

W aparatach ujętych w postępowaniu na serwis aparatury neonatologicznej nie przetwarza się danych osobowych pacjentów. Zamawiający nie przewiduje zawarcia umowy o powierzeniu przetwarzania danych osobowych.

W związku z modyfikacją projektu umowy Zamawiający przesuwa termin składania ofert:

z dnia 20.06.2022 r. godz. 12⁰⁰ na dzień 21.06.2022 r. godz. 12⁰⁰

Z upoważnienia Dyrektora
Uniwersyteckiego Centrum Klinicznego im. prof. K. Gibińskiego
Śląskiego Uniwersytetu Medycznego w Katowicach
Karolina Mądry
Pracownik Działu Zamówień Publicznych