



Wrocław, dnia 25.11.2022 r.

Nr sprawy: DZP.242.686.2022

Dotyczy: realizacja przeglądów aparatów do znieczulenia różnych producentów w 5 pakietach w okresie 12 miesięcy.

Zamawiający informuje, że wpłynęły do niego następujące pytania od Wykonawców.

Pytanie 1, Instrukcje i zalecenia producenta, § 2 ust. 1 i ust. 3

Zgodnie z § 2 ust. 1 wzoru umowy, Wykonawca zobowiązany jest przeprowadzić okresowe przeglądy zgodnie z wymaganiami producenta i instrukcją serwisową wraz z wymianą części wymaganych przez producenta podczas przeglądu, czyszczeniem, kalibracją oraz przeprowadzeniem testów bezpieczeństwa elektrycznego. Ponadto zgodnie z § 2 ust. 3 wzoru umowy, w zakres przedmiotu umowy wchodzi przegląd okresowy, zgodny z aktualnymi wymaganiami Producenta i instrukcją serwisową.

Mając na uwadze bezpieczeństwo urządzeń medycznych, 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.

Czy Zamawiający potwierdza, że Wykonawca oraz Zamawiający będą zobowiązani do stosowania się do najnowszych wymagań producentów (wytwórców) i najbardziej aktualnych instrukcji w zakresie sprzętu będącego przedmiotem umowy i wykonania umowy zgodnie z nimi?

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza.

Pytanie 2, Wyłączenie sprzętu z użytku, Pakiet 2, § 3 ust. 3

Zgodnie z § 3 ust. 3 wzoru umowy, Zamawiający jest uprawniony do zmniejszenia (zmiany) ilości sprzętu oraz planowanej daty przeglądu w stosunku do ustalonej w załączniku nr 1A umowy. Z tego tytułu Wykonawcy nie przysługują żadne roszczenia wobec Zamawiającego.

Prosimy o potwierdzenie, że jeśli w trakcie trwania umowy okaże się, że sprzęt nie nadaje się już do naprawy bądź brak jest części do przeglądów ze względu na jego wiek – dany sprzęt zostanie wyłączony aneksem z umowy bez konsekwencji dla wykonawcy.

Odpowiedź: Zamawiający potwierdza.

Pytanie 3, Termin zapłaty, § 5 ust. 4

§ 5 ust. 4 wzoru umowy przewiduje 60-dniowy termin zapłaty wynagrodzenia przez Zamawiającego, liczony od dnia doręczenia Zamawiającemu poprawnie wystawionej faktury VAT. Zwracamy uwagę, że tak długi termin zapłaty może negatywnie wpłynąć na płynność finansową Wykonawcy. W związku z powyższym, uprzejmie prosimy o skrócenie określonego w przywołanym wyżej postanowieniu terminu zapłaty do 30 dni, a co najmniej do 45 dni.

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza 45 dniowy termin płatności.

Pytanie 4, Okres gwarancji, § 6 ust. 1

Jesteśmy po to, żeby leczyć, kształcić i rozwijać wiedzę medyczną



Prosimy o skrócenie okresu gwarancji na wymienione części do 12 miesięcy. Taki okres gwarancji jest standardem rynkowym dla części zamiennych oraz usług serwisu sprzętów medycznych takich jak te będące przedmiotem postępowania. Dłuższy okres gwarancji, tj. odbiegający od standardów rynkowych, wiąże się z dodatkowym ryzykiem wykonawcy, który może mieć wpływ na cenę oferty.

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza

Pytanie 5, Gwarancja na usługi, § 6 ust. 1 lit. b)

Prosimy o wyjaśnienie co oznacza i co obejmuje „*gwarancja jakości na wykonaną usługę*”, o której mowa w § 6 ust. 1 lit. b) wzoru umowy?

Zwracamy uwagę, iż zgodnie z przepisami kodeksu cywilnego udzielając gwarancji jakości gwarant (wykonawca) udziela gwarancji, że „*towar*” jest zgodny z umową. Gwarancji jakości można zatem udzielić wyłącznie na towary/rzeczy, czyli w przypadku umów serwisowych sprzętu medycznego na części zamienne, natomiast zgodnie z przepisami Kodeksu cywilnego w przypadku wadliwego wykonania usługi, wykonawca z mocy samej umowy jest zobowiązany do ponownego jej wykonania na warunkach wskazanych w umowie.

Dlatego w naszej ocenie w § 6 ust. 1 lit. b) wzoru umowy powinien zostać wykreślony jako nieadekwatny, a udzielana przez Wykonawcę gwarancja jakości powinna obejmować wymienione części.

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza

Pytanie 6, Termin wykonania naprawy gwarancyjnej, § 6 ust. 2

W § 6 ust. 2 wzoru umowy Zamawiający przewidział 5-dniowy termin wykonania naprawy gwarancyjnej w przypadku konieczności sprowadzenia części z zagranicy. Zwracamy uwagę, że mając na względzie aktualnie panujące problemy w łańcuchach dostaw, taki termin może w praktyce okazać się zbyt krótki dla Wykonawcy na sprowadzenie części zamiennych z zagranicy. Rozumiejąc jednocześnie, że z punktu widzenia Zamawiającego istotne jest możliwie szybkie wykonanie naprawy gwarancyjnej, uprzejmie prosimy o wydłużenie terminu na wykonanie naprawy wymagającej sprowadzenia części zamiennych z zagranicy do 10 dni roboczych.

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza

Pytanie 7, Rękojmia, § 6 ust. 5

Mając na względzie fakt, iż rękojmia jest instytucją niedostosowaną do specyfiki rynku serwisu urządzeń medycznych i w związku z tym standardem staje się ograniczanie lub wyłączenie rękojmi w zamian za udzielenie Zamawiającym gwarancji na lepszych i dogodniejszych dla Zamawiających warunkach wykonywania uprawnień z gwarancji, Wykonawca proponuje zmianę § 6 ust. 5 i wskazanie, że rękojmia jest udzielana na okres wynikający z Kodeksu cywilnego oraz że wyłączone zostaje uprawnienie Zamawiającego do odstąpienia od umowy w ramach realizacji uprawnień z tytułu rękojmi.

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 powinno więc odpowiadać okresowi udzielanej gwarancji.

Odpowiedź: zgodnie z umową.

Pytanie 8, Zmiana umowy w przypadku zwiększenia liczby urządzeń, § 7 ust. 2 lit. c)

Jako jedną z przesłanek zmiany umowy Zamawiający przewidział zwiększenie liczby urządzeń z uwagi na zmiany organizacyjne po stronie Zamawiającego, przy czym wówczas kwota wymieniona w § 5 ust. 2 miałyby ulec

Jesteśmy po to, żeby leczyć, kształcić i rozwijać wiedzę medyczną



proporcjonalnemu zmniejszeniu, w oparciu ceny ustalone w formularzu asortymentowo-cenowym (§ 7 ust. 2 lit. c) wzoru umowy).

Wykonawca zakłada, że w przywołanym postanowieniu Zamawiający omyłkowo wskazał, że w takim przypadku kwota wynagrodzenia ulegnie zmniejszeniu – logicznym bowiem jest, że w przypadku zwiększenia liczby urządzeń odpowiedniemu zwiększeniu powinna również ulec kwota wynagrodzenia. W związku z powyższym wnosimy o zmianę § 7 ust. 2 lit. c) wzoru umowy i nadanie mu następującego brzmienia:

„c) nastąpi zwiększenie liczby urządzeń z uwagi na zmiany organizacyjne po stronie Zamawiającego, wówczas kwota wymieniona w § 5 ust. 2 ulegnie proporcjonalnemu zwiększeniu, w oparciu ceny ustalone w formularzu asortymentowo-cenowym”.

Odpowiedź: zgodnie z umową.

Jesteśmy po to, żeby leczyć, kształcić i rozwijać wiedzę medyczną



Pytanie 9, Umowne prawo odstąpienia od umowy, § 7 ust. 8

Podstawa do odstąpienia od umowy sformułowana w § 7 ust. 8 wzoru umowy jest bardzo ogólna, a jednocześnie stanowi powtórzenie przepisu art. 454 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych. Zwracamy uwagę, że umowa nie będzie zawierana w reżimie zamówień publicznych, a zatem art. 454 ust. 1 pkt 1 ustawy PZP nie będzie miał do niej zastosowania. Z uwagi na bardzo ogólne sformułowanie tej podstawy odstąpienia od umowy, wnosimy o jej usunięcie, a tym samym wykreślenie § 7 ust. 8 wzoru umowy.

Odpowiedź: zgodnie z umową.

Pytanie 10, Kary umowne za opóźnienie, § 8 ust. 2–5

W § 8 ust. 2–5 wzoru umowy Zamawiający zastrzegł możliwość naliczania przez siebie kar umownych za **opóźnienie** Wykonawcy w realizacji określonych zobowiązań wynikających z umowy.

W kontekście powyższego wskazujemy, że Wykonawca powinien ponosić odpowiedzialność za nienależyte wykonanie lub niewykonanie umowy, gdy zaistniałe opóźnienie jest następstwem okoliczności, za które Wykonawca ponosi odpowiedzialność (zgodnie z ogólną zasadą wynikającą z art. 476 Kodeksu cywilnego). Wykonawca nie powinien odpowiadać zatem za następstwa okoliczności niezależnych od Wykonawcy (niezależnie od tego czy są to okoliczności zawinione przez Zamawiającego czy od niego niezależne).

W związku z powyższym, wnosimy o modyfikację § 8 ust. 2–5 wzoru umowy w następujący sposób:

- zastąpienie sformułowań „za opóźnienie” sformułowaniem „za zwłokę” (§ 8 ust. 2–3 wzoru umowy);
- zastąpienie sformułowań „za każdy dzień opóźnienia” sformułowaniem „za każdy dzień zwłoki” (§ 8 ust. 2–5 wzoru umowy);
- usunięcie sformułowań „o ile nie nastąpiło ono/to z winy Zamawiającego” (§ 8 ust. 2 i ust. 5 wzoru umowy).

Odpowiedź: zgodnie z umową.

Pytanie 11, Kara rażąco wygórowana, § 8 ust. 2–4

Wskazujemy, że kary umowne określone w § 8 ust. 2–4 wzoru umowy są wygórowane i istotnie odbiegają od standardowo stosowanych na rynku. Jakkolwiek zasadne jest zabezpieczenie interesów Zamawiającego oraz należytego wykonania zamówienia to uregulowania dotyczące kar umownych nie mogą prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia po stronie Zamawiającego oraz naruszenia zasady proporcjonalności.

W związku z tym proponujemy obniżenie kar umownych przewidzianych w § 8 ust. 2–4 do poziomu 0,2% ogólnej wartości umowy brutto określonej w § 5 ust. 2 umowy za każdy dzień zwłoki, co umożliwi również wykonawcom właściwą ocenę ryzyka i należytą wycenę oferty.

Odpowiedź: zgodnie z umową.

Pytanie 12, Wykonawstwo zastępcze, § 8 ust. 6

§ 8 ust. 6 wzoru umowy przewiduje, że w przypadku niewykonania planowanego przeglądu okresowego w terminie umownym, ile nie nastąpiło ono z winy Zamawiającego lub gdy Wykonawca nie poinformował Zamawiającego o braku możliwości wykonania usługi, oraz opóźnienia w realizacji przedmiotu zamówienia wynoszącego więcej niż 14 dni, Zamawiający zastrzega sobie prawo do zlecenia wykonania usługi innej firmie na koszt i ryzyko Wykonawcy umowy. W pierwszej kolejności wskazujemy, że uprawnienie Zamawiającego do zastosowania wykonawstwa zastępczego

Jesteśmy po to, żeby leczyć, kształcić i rozwijać wiedzę medyczną



powinno przysługiwać mu jedynie w przypadku zwłoki Wykonawcy, a więc zawinionego opóźnienia, w nie w przypadku, gdy opóźnienie jest wynikiem okoliczności niezawinionych przez Wykonawcę. Ponadto w naszej ocenie w przypadku zlecenia wykonania zastępczego innemu podmiotowi ten podmiot jako profesjonalista powinien ponosić 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.

W związku z powyższym, prosimy o modyfikację § 8 ust. 6 wzoru umowy poprzez uwzględnienie odniesienia do zwłoki Wykonawcy oraz wykreślenie odniesienia do „ryzyka”, a tym samym nadanie mu następującego brzmienia:

*„W przypadku niewykonania planowanego przeglądu okresowego w terminie umownym, o ile nastąpiło ono z winy Wykonawcy lub gdy Wykonawca nie poinformował Zamawiającego o braku możliwości wykonania usługi, oraz **zwłoki** w realizacji przedmiotu zamówienia wynoszącej więcej niż 14 dni, Zamawiający zastrzega sobie prawo do zlecenia wykonania usługi innej firmie na koszt Wykonawcy umowy”.*

Alternatywnie, prosimy przynajmniej o wskazanie, że zastępczy wykonawca będzie posiadał autoryzację producenta sprzętu medycznego. W takim przypadku wnosimy o modyfikację § 8 ust. 6 wzoru umowy i nadanie mu następującego brzmienia:

*„W przypadku niewykonania planowanego przeglądu okresowego w terminie umownym, o ile nastąpiło ono z winy Wykonawcy lub gdy Wykonawca nie poinformował Zamawiającego o braku możliwości wykonania usługi, oraz **zwłoki** w realizacji przedmiotu zamówienia wynoszącej więcej niż 14 dni, Zamawiający zastrzega sobie prawo do zlecenia wykonania usługi innej firmie na koszt i ryzyko Wykonawcy umowy, **pod warunkiem że podmiot ten będzie posiadał autoryzację od producenta urządzenia, którego dotyczy usługa zlecana temu podmiotowi**”.*

Odpowiedź: zgodnie z umową.

Pytanie 13, Potrącanie kar umownych, § 8 ust. 9

Prosimy o usunięcie postanowienia § 8 ust. 7 wzoru umowy, zgodnie z którym Wykonawca wyraża zgodę na potrącenie kar umownych z przysługującego mu wynagrodzenia. Postanowienie takie narusza w naszej ocenie zasadę równowagi stron i proporcjonalności.

Odpowiedź: zgodnie z umową.

Pytanie 14, Brak limitu kar umownych, § 8

Zamawiający nie przewidział we wzorze umowy maksymalnej wysokości kar umownych, które może naliczyć Wykonawcy z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy. Zwracamy uwagę, że brak określenia limitu kar 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 oraz naruszenia zasady proporcjonalności.

Dlatego też z uwagi na konieczność zachowania równowagi w interesach stron, proponujemy określenie limitu kar umownych do wysokości 20% łącznej wartości umowy brutto, co umożliwi również wykonawcom właściwą ocenę ryzyka i należyłą wycenę oferty, poprzez dodanie do wzoru umowy nowego postanowienia o następującym brzmieniu:

„Maksymalna wysokość kar umownych jaką Strony mogą dochodzić na podstawie umowy wynosi 20% łącznej wartości umowy brutto określonej w § 5 ust. 2 umowy”.

Odpowiedź: zgodnie z umową.

Jesteśmy po to, żeby leczyć, kształcić i rozwijać wiedzę medyczną



Pytanie 15, Siła Wyższa

Z uwagi brak regulacji dot. siły wyższej w projektowanych postanowieniach umowy, proponujemy dodanie następujących postanowień jako odrębnego dodatkowego paragrafu:

„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: zgodnie z umową.

Pytanie 16, BHP

W przypadku wizyt u Zamawiającego, współpraca Zamawiającego w kwestiach bhp jest kluczowa. Czy zamawiający wyraża zgodę na dodanie do postanowień wzoru umowy postanowienia z odpowiednim obowiązkiem Zamawiającego w tym zakresie:

„Zamawiający jest zobowiązany do współpracy z Wykonawcą w celu zapewnienia właściwe 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 i potwierdzenia tego piśmie na prośbę Wykonawcy)”?*

Odpowiedź: zgodnie z umową.

Pytanie 17, Przetwarzanie danych osobowych, § 9 ust. 3

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 Ogólnego rozporządzenia o ochronie danych administrator i podmiot przetwarzający 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: zgodnie z umową.

Pytanie 18, dotyczy zapisów umowy

Wskazujemy, że kara określona § 8 pkt 2 we wzorze umowy (zwłoka w wykonaniu przeglądu) jest rażąco wygórowana, istotnie odbiegająca od standardowo stosowanych na rynku. Jakkolwiek zasadne jest zabezpieczenie interesów Zamawiającego oraz należytego wykonania zamówienia to uregulowania dotyczące kar umownych nie mogą prowadzić do nieuzasadnionego wzbogacenia po stronie Zamawiającego oraz naruszenia zasady proporcjonalności. W związku z tym proponujemy obniżenie kary umownej, co umożliwi również wykonawcom *Jesteśmy po to, żeby leczyć, kształcić i rozwijać wiedzę medyczną*



właściwą ocenę ryzyka i należytą wycenę oferty. Dlatego proponujemy obniżenie jej do 0,2% wartości zamówienia za każdy dzień zwłoki

Odpowiedź: zgodnie z umową.

W związku z udzielonymi odpowiedziami na Wykonawcach ciąży obowiązek uwzględnienia ww. odpowiedzi w treści oferty.

Z upoważnienia Dyrektora

Uniwersyteckiego Szpitala Klinicznego
im. Jana Mikulicza – Radeckiego
we Wrocławiu

Magda Jellin

Kierownik Działu Zakupów i Zamówień Publicznych

Jesteśmy po to, żeby leczyć, kształcić i rozwijać wiedzę medyczną