



Wrocław, dnia 14.12.2022 r.

Nr sprawy: DZP.242.972.2022

Dotyczy: realizacja przeglądów technicznych Inkubatorów różnych producentów w 6 pakietach w okresie 12 miesięcy

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

Pytanie 1, Niezgodność regulacji w zakresie odsetek z bezwzględnie obowiązującymi przepisami prawa, § 5 ust. 11

Postanowienie § 5 ust. 11 umowy jest kształcie sprzeczne z bezwzględnie obowiązującymi przepisami prawa tj. z art. 8 ust. 1 lit a) i b) ustawa z dnia 8 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 893).

W przypadku opóźnienia w płatności względem terminu wymagalności – również od podmiotu publicznego będącego podmiotem leczniczym – przysługują odsetki określone w tym przepisie.

W związku ze sprzecznością umowy z przepisami prawa Wykonawca wnosi o pominięcie w umowie § 5 ust. 11.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający dopuszcza.

Pytanie 2, Gwarancja na usługę, § 6 ust. 1 lit b.)

§ 6 ust. 1 lit b) wzoru umowy – prosimy o wyjaśnienie co zdaniem Zamawiającego oznacza i co obejmuje „gwarancja na wykonaną usługę”?

Zwracamy uwagę, iż zgodnie z przepisami kodeksu cywilnego udzielając *gwarancji jakości* gwarant (wykonawca) udziela gwarancji, że TOWAR jest zgodny z umową. Zatem gwarancji jakości można 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 § 6 ust. 1 lit. b) należy pominąć, a w umowie może pozostać § 6 ust. 1 lit a) dotyczący gwarancji na części.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający pozostawia dotychczasowe brzmienie przywołanego zapisu umownego.

Zgodnie z przepisami kodeksu cywilnego zarówno rękojmią jak i gwarancją objęte mogą być rzeczy, czyli w rozumieniu kodeksu cywilnego przedmioty materialne, do których zalicza się usługi. Żaden przepis kodeksu cywilnego nie wyłącza możliwości jednoczesnego stosowania instytucji rękojmi, która ma charakter obligatoryjny oraz gwarancji, która ma charakter umowny. W niniejszym postępowaniu Zamawiający wymaga, aby usługa serwisowania (jakości wykonanej usługi) objęta była gwarancją umowną na zasadach wskazanych w umowie.

Pytanie 3, Sprzeczne z PZP zastrzeżenie kar za opóźnienie, § 8 ust. 1-6

Kara umowna jako odpowiednik odszkodowania za nieterminową realizację przedmiotu umowy powinna być naliczana wyłącznie w sytuacji, gdy zaistniałe opóźnienie jest następstwem okoliczności, za które Wykonawca ponosi odpowiedzialność. Wykonawca nie powinien odpowiadać zatem za następstwa okoliczności niezależnych od Wykonawcy i przez niego niezawinionych. 2

GE Healthcare Service

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



Wskazujemy, że przepisy PZP wyraźnie co do zasady zakazują wprowadzania w umowach o zamówienie publiczne odpowiedzialności wykonawcy za „opóźnienie”. Mianowicie, art. 433 pkt 1) ustawy Prawo zamówień publicznych wskazuje wprost, że takie postanowienie jest co do zasady niedozwoloną klauzulą abuzywną. Dlatego też w zakresie niniejszej umowy w naszej ocenie odpowiedzialność Wykonawcy powinna być oparta się na zasadach ogólnych (tj. zasadzie winy), dlatego prosimy o odpowiednią modyfikację postanowień w § 8 umowy, i zastrzeżenie odpowiedzialności za zwłokę (zawinione opóźnienie). Ponadto, w przypadku wykonania zastępczego (§ 8 ust. 6) niedopuszczalne jest zastrzeżenie dokonania naprawy zastępczej na koszt i ryzyko Wykonawcy. Wybór wykonawcy zastępczego jest w takim przypadku okolicznością zależną tylko od Zamawiającego, przerzucenie ryzyka wyboru na Wykonawcę jest więc niedozwolone z mocy art. 433 pkt 3) PZP. Reasumując w celu doprowadzenia postanowień o karach umownych do zgodności z PZP Wykonawca wnosi o wyrażenie zgody na następujące brzmienie § 8 ust. 1-6 w celu ustalenia brzmienia umowy zgodnego z PZP tj.:

1. Jeżeli Wykonawca nie przystąpi lub przerwie wykonywanie przedmiotu umowy **z przyczyn zawinionych przez Wykonawcę** lub w przypadku rozwiązania umowy na podstawie §8 ust. 10, Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 20% ogólnej wartości umowy brutto określonej w § 5 ust. 2 niniejszej umowy.
2. Za **zwłokę** w wykonaniu planowanego przeglądu okresowego Wykonawca zapłaci kary umowne w wysokości 0,5 % ogólnej wartości umowy brutto określonej w § 5, ust.2 umowy za każdy dzień **zwłoki**.
3. Za **zwłokę** w wykonaniu naprawy gwarancyjnej, Wykonawca zapłaci kary umowne w wysokości 0,5 % ogólnej wartości umowy brutto określonej w § 5 ust. 2 umowy za każdy dzień **zwłoki**.
4. Za **zawinione** niedostarczenie raportów serwisowych wraz z check listą w terminie, o którym stanowi § 3 ust. 14 Wykonawca zapłaci Zamawiającemu karę umowną w wysokości 0,5 % ogólnej wartości umowy brutto określonej w § 5 ust. 2 umowy za każdy dzień **zwłoki**.
5. Za brak realizacji obowiązków umownych określonych w § 3 ust. 7,8 oraz 15, **o ile nastąpiło to z winy Wykonawcy**, Wykonawca zapłaci kary umowne w wysokości 0,5 % ogólnej wartości umowy brutto określonej w § 5 ust. 2 niniejszej umowy za każdy dzień **zwłoki**, aż do dnia realizacji zobowiązania umownego.
1. 6. W przypadku niewykonania planowanego przeglądu okresowego w terminie umownym, o ile nie **nastąpiło** ono **z winy Wykonawcy** lub gdy Wykonawca **ze swojej winy** nie poinformował Zamawiającego o braku możliwości wykonania usługi, oraz **zwłoki** w realizacji przedmiotu zamówienia wynoszącego więcej niż 14 dni, Zamawiający zastrzega sobie prawo do zlecenia wykonania usługi innej firmie **na koszt** Wykonawcy umowy.

ODPOWIEDŹ: Zamawiający dopuszcza.

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