Samodzielny Publiczny Szpital Wojewódzki
im. Papieża Jana Pawła II w Zamościu
22-400 Zamość ul. Aleje Jana Pawła II 10, ☎ 84 6773333, szpital@szpital.zam.pl
www.szpital.zam.pl, NIP 922 229 24 91, REGON 006050134, KRS 0000021024

DZP.3320.31.21 Zamość, dnia 31 maja 2021 r.

Dotyczy: wyjaśnienia treści SWZ.

Samodzielny Publiczny Szpital Wojewódzki im. Papieża Jana Pawła II w Zamościu, ul. Aleje Jana Pawła II 10 informuje, że wpłynął wniosek o wyjaśnienie treści specyfikacji warunków zamówienia opracowanej do postępowania o udzielenie zamówienia **na naprawę dwóch tomografów komputerowych: model Revolution GSI 2000 oraz model LightSpeed VCT.** Poniżej podajemy treść pytań i wyjaśnień:

Pytanie dot. wzoru umowy:
„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)”?”
Wyjaśnienie: Zamawiający nie wyraża zgody. Wiążące pozostają postanowienia wzoru umowy stanowiącego załącznik do SWZ.

Pytanie dot. wzoru umowy:
„Instrukcje i zalecenia producenta
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 będzie zobowiązany do wykonania umowy zgodnie z najnowszymi wymaganiami producentów (wytwórców) i najbardziej aktualnymi instrukcjami w zakresie sprzętu będącego przedmiotem umowy?”
Wyjaśnienie: Zgodnie z SWZ.

Pytanie dot. wzoru umowy:
„Gwarancja jakości
Jak rozumiemy zgodnie z § 8 wzoru umowy Zamawiający chce uzyskać gwarancję jakości tj. dotyczącą jakości części zamiennych i dotyczącą „wad tkwiących w produkcie/usłudze”. Wykonawca jako gwarant nie powinien jednocześnie odpowiadać za sytuacje, gdy awaria spowodowana została okolicznościami wynikającymi z działań podmiotów trzecich lub wada wynika z części zamiennych niedostarczonych przez Wykonawcę. Objęcie takich usterek gwarancją może prowadzić do istotnego zwiększania ceny usługi gdyż Wykonawca będzie musiał wziąć na siebie dużo większe ryzyko (zwłaszcza, że Zamawiający dopuszcza

wykonywanie napraw samodzielnie tj. w tym u innego dostawcy). Nie jest możliwe także uwzględnienie gwarancji, gdy szkoda powstała wskutek nieprawidłowo obsługiwania lub serwisowania urządzenia (przez następcę wykonawcy).
Prosimy o doprecyzowanie w/w okoliczności, który odzwierciedla zakres gwarancji jakości a jednocześnie przyjęte rynkowo standardy wyłączające/ograniczające ryzyko Wykonawcy i modyfikację projektowanych postanowień umowy przez dodanie do § 8 wzoru umowy następującego postanowienia:
„Gwarancja jakości określona niniejszą umową nie obejmuje awarii/usterek wynikających z:
a) niewłaściwego użytkowania urządzenia, w szczególności niezgodnie z jego przeznaczeniem lub instrukcją użytkowania lub najnowszą instrukcją serwisową;
b) mechanicznego uszkodzenia urządzenia, powstałego z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego lub osób trzecich i wywołane nimi wady;
c) jakiejkolwiek bezprawnej ingerencji osób trzecich lub Zamawiającego, w szczególności przeróbek lub zmian konstrukcyjnych;
d) uszkodzenia spowodowane zdarzeniami noszącymi znamiona siły wyższej (pożar, powódź, zalanie itp.),
e) normalnego zużycia rzeczy."
Wyjaśnienie: Zamawiający wyraża zgodę na modyfikację wzoru umowy stanowiącego Załącznik do SWZ poprzez dodanie do § 8wzoru umowy postanowienia postulowanego przez Wykonawcę za wyjątkiem lit. e. Mając powyższe na uwadze dodaje się ust. 6 w brzmieniu:
„Gwarancja jakości określona niniejszą umową nie obejmuje awarii/usterek wynikających z:
a) niewłaściwego użytkowania urządzenia, w szczególności niezgodnie z jego przeznaczeniem lub instrukcją użytkowania lub najnowszą instrukcją serwisową;
b) mechanicznego uszkodzenia urządzenia, powstałego z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego lub osób trzecich i wywołane nimi wady;
c) jakiejkolwiek bezprawnej ingerencji osób trzecich lub Zamawiającego, w szczególności przeróbek lub zmian konstrukcyjnych;
d) uszkodzenia spowodowane zdarzeniami noszącymi znamiona siły wyższej (pożar, powódź, zalanie itp.)."

Pytanie dot. wzoru umowy:
„Rękojmia
Mając na względzie fakt, iż rękojmia jest instytucją niedostosowaną do specyfiki urządzeń medycznych i w związku z tym standardem staje się ograniczanie lub wyłączanie rękojmi w stosunku do takich aparatów w zamian za udzielenie Zamawiającym gwarancji trwającej co najmniej tyle, ile okres gwarancji, na lepszych i dogodniejszych dla Zamawiających warunkach wykonywania uprawnień z gwarancji, Wykonawca proponuje wykreślenie z postanowień z wzorem umowy odniesień do rękojmi i wskazanie, że uprawnienia z tytułu rękojmi zostają wyłączone. Wykonawca wskazuje, że uwzględnienie rękojmi przy jednoczesnym zobowiązaniu gwarancyjnym stanowi dodatkowe obciążenie i ryzyko Wykonawcy, które musi być uwzględniane w cenie za sprzęt. Jednocześnie, wyłączenie rękojmi przy zapewnieniu Zamawiającemu uprawnień gwarancyjnych na zasadach określonych umową, nie pozostawia Zamawiającego bez należytej opieki serwisowej w przypadku wystąpienia awarii sprzętu, a wręcz zapewnia naprawę wszelkich usterek i nieprawidłowości w działaniu sprzętu na dogodnych dla Zamawiającego warunkach.
W związku z tym, Wykonawca proponuje dodanie postanowienia o wyłączeniu rękojmi w do § 8 ust. 6 w następujący sposób:
„Strony zgodnie wyłączają rękojmię za wady urządzeń dostarczanych na podstawie umowy."
Wyjaśnienie: Zamawiający nie wyraża zgody. Wiążące pozostają postanowienia wzoru umowy stanowiącego załącznik do SWZ.

Pytanie dot. wzoru umowy:
„Potrącenie kar umownych
Prosimy o usunięcie postanowienia § 6 ust 4 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. Bowiem zgodnie z art. 15r[1] 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.”
Wyjaśnienie: Zamawiający nie wyraża zgody. Wiążące pozostają postanowienia wzoru umowy stanowiącego załącznik do SWZ.

Pytanie dot. wzoru umowy:
„Siła Wyższa:
Z uwagi na brak precyzyjnych rozwiązań dotyczących siły wyższej projektowanych postanowień umowy proponujemy zawarcie precyzyjnego uregulowania w tym zakresie. Czy Zamawiający wyraża zgodę na dodanie następujących postanowień:
„1. Żadna ze Stron nie będzie odpowiedzialna za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązań wynikających z Umowy, spowodowanych siłą wyższą, tj. przez 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 oraz będzie poszukiwać wszelkich.”
Wyjaśnienie: Zamawiający nie wyraża zgody. Wiążące pozostają postanowienia wzoru umowy stanowiącego załącznik do SWZ.

Pytanie dot. wzoru umowy:
„Rozwiązanie od Umowy
Rozwiązanie umowy ze skutkiem natychmiastowym od umowy jest czynnością radykalną i nie powinno zaskakiwać żadnej ze Stron, tym bardziej w sytuacji, gdy jest dodatkowo powiązane obarczone obowiązkiem zapłaty kary umownej. Mając na względzie ogólne sformułowanie podstaw do takiego rozwiązania umowy i prawo do naliczenia kary umownej z tym związanej, przewidziane uprawnienie wiąże się z istotnym ryzykiem po stronie wykonawcy które nie znajduje obiektywnego uzasadnienia.
Dlatego proponujemy, aby przed rozwiązaniem umowy z przyczyn dotyczących Wykonawcy na podstawie §7 Zamawiający miał obowiązek wezwać Wykonawcę do usunięcia tych

przyczyn z zagrożeniem rozwiązania ze skutkiem natychmiastowym od umowy, udzielając mu odpowiedniego dodatkowego terminu, nie krótszego niż 5 dni. Dzięki takiemu rozwiązaniu zachowana jest ochrona słusznego interesu Zamawiającego, a Wykonawcy umożliwia rzetelną kalkulację ryzyka.
Proponujemy zatem zmianę §7 wzoru umowy o następującej treści:
„W razie zwłoki w wykonaniu zamówienia Zamawiający ma prawo rozwiązać umowę ze skutkiem natychmiastowym po wyznaczeniu Wykonawcy dodatkowego odpowiedniego terminu do należytego wykonania umowy nie krótszego niż 5 dni, a po bezskutecznym upływie wyznaczonego terminu, Zamawiający uprawniony będzie do rozwiązania umowy. Wyznaczenie przez Zamawiającego nowego terminu nie zwalnia Wykonawcy od obowiązku uiszczenia kar umownych określonych w § 6 ust. 1."
Wyjaśnienie: Zamawiający nie wyraża zgody. Wiążące pozostają postanowienia wzoru umowy stanowiącego załącznik do SWZ.

Pytanie dot. wzoru umowy:
„Umowa o przetwarzanie danych osobowych
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? Jeśli tak, prośba o przekazanie wzoru tej umowy lub informację czy wykonawca, którego oferta zostanie wybrana jako najkorzystniejsza, jeśli to się okaże konieczne, będzie mógł zaproponować standardowy wzór umowy o powierzeniu przetwarzania danych osobowych?
Wyjaśnienie: Zamawiający przewiduje zawarcie z wybranym Wykonawcą umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych. Zamawiający w załączeniu do niniejszych odpowiedzi przekazuje wzór umowy powierzenia przetwarzania danych osobowych zgodnie, z którym zostanie zawarta umowa.

Małgorzata Popławska
/-/
Dyrektor
Samodzielnego Publicznego Szpitala Wojewódzkiego
im. Papieża Jana Pawła II w Zamościu