



Wrocław, dnia 10.05.2018 r.

Szp/FZ – 19/ONKO/ 330 /2018

INFORMACJA NR 3 DLA WYKONAWCÓW

Dyrektor Wojewódzkiego Szpitala Specjalistycznego we Wrocławiu przy ul. Kamieńskiego 73 a, korzystając z uprawnień art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29.01.2004 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2017 r. poz. 1579 ze zm.) dalej uPzp - jako kierownik Zamawiającego przekazuje treść zapytań wraz z wyjaśnieniami Zamawiającego do Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia pn.: „Dostawa mammografu”.

PYTANIA DOTYCZĄCE ZAPISÓW WZORU UMOWY

Pytanie 1 - dotyczy § 8 pkt. 5 ust. 2

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie czasu reakcji serwisu do 48 godzin?

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy w zakresie objętym zapytaniem.

Pytanie 2 - dotyczy §8 pkt. 9

Zwracamy się z prośbą o uwzględnienie w dniach roboczych zapisu tj. od pn - pt (w wyłączeniu dni ustawowo wolnych od pracy).

Wyjaśniamy, iż serwis Wykonawcy pracuje od poniedziałku do piątku w godzinach 8:30 – 17:00 (z wyłączeniem dni ustawowo wolnych od pracy) w określonych godzinach, dlatego też prosimy o zaakceptowanie powyższej propozycji.

Odpowiedź: Zamawiający odsyła do Słownika pojęć § 1 wzoru umowy, gdzie dzień roboczy został konkretnie zdefiniowany.

Pytanie 3 – dotyczy §12 ust. 1, pkt. 2

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmniejszenie kary do 0,25% wynagrodzenia brutto?

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy w zakresie objętym zapytaniem.

Pytanie 4 - dotyczy §12, ust. 1 pkt.3

Zwracamy się z prośbą o obniżenie kary do wysokości 0,75% wartości brutto umowy?

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy w zakresie objętym zapytaniem.

Pytanie 5 - dotyczy §4 ust. 1 pkt 3f)

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę w/w zapisu na: „pisemną informację czy Wykonawca uzależnia utrzymanie gwarancji od stosowania przez użytkownika oryginalnych materiałów eksploatacyjnych oraz wykonania zalecanych przeglądów technicznych”?

Odpowiedź: Zamawiający zmienia treść par. 4 ust. 1 pkt 3f) Wzoru umowy, poprzez nadanie mu nowego, następującego brzmienia:

f) pisemną informację czy producent lub Wykonawca uzależnia utrzymanie gwarancji od stosowania przez użytkownika oryginalnych materiałów eksploatacyjnych oraz wykonania zalecanych przeglądów technicznych;

Pytanie 6 - dotyczy §6 ust. 2

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację w/w zapisu na: „Podstawą wystawienia faktury będzie podpisany ~~bez uwag~~ ze strony Zamawiającego protokół odbioru”?

Mając na uwadze orzecznictwo sądów różnych szczebli, w tym orzecznictwo Sądu Najwyższego, Zamawiający nie może odmówić odbioru z powodu wad nieistotnych, tj. wad które nie uniemożliwiają korzystania z przedmiotu odbioru zgodnie z jego przeznaczeniem. Poza tym możliwość zamieszczenia uwag w protokole Odbioru przewidział sam Zamawiający w definicjach umownych. A z chwilą dokonania odbioru na wykonawcy, zgodnie z przepisami o VAT, spoczywa obowiązek wystawienia, w ustawowym terminie, faktury VAT.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zaproponowaną zmianę. Zamawiający wskazuje, iż orzecznictwo na które powołuje się Wykonawca dotyczy umowy o dzieło jak i umów o roboty budowlane. Odnośnie umów sprzedaży powszechnie zaakceptowany jest pogląd, że Kupujący może odmówić przyjęcia rzeczy wadliwej/niezgodnej z umową.

Pytanie 7 - dotyczy §7 ust. 1

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę w/w zapisu na: „Wykonawca po dostosowaniu infrastruktury przez Zamawiającego, co nastąpi nie później niż 20 dni przed terminem realizacji umowy, dostarczy Zamawiającemu urządzenie wraz z wyposażeniem na swój koszt i ryzyko do siedziby Zamawiającego wraz z gwarancją Wykonawcy i przynajmniej 1 egzemplarz dokumentacji obsługi w języku polskim”?

Odpowiedź: Zamawiający zmienia treść par. 7 ust. 1 załącznika nr 2 do SIWZ, Wzoru umowy, poprzez nadanie mu nowego, następującego brzmienia:

„Wykonawca po dostosowaniu infrastruktury przez Zamawiającego, co nastąpi nie później niż 20 dni przed terminem realizacji umowy, dostarczy Zamawiającemu urządzenie wraz z wyposażeniem na swój koszt i ryzyko do siedziby Zamawiającego wraz z gwarancją Wykonawcy lub producenta urządzenia i przynajmniej 1 egzemplarz dokumentacji obsługi w języku polskim”

Pytanie 8 - dotyczy §8 ust. 1

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę w/w zapisu na: „Wykonawca oświadcza, że przedmiot umowy objęty jest [...] – miesięczną gwarancją i rękojmi Wykonawcy liczoną od daty odbioru urządzenia zgodnie z zasadami określonymi niniejszą umową”?

Odpowiedź: Zamawiający zmienia treść par. 8 ust. 1 załącznika nr 2 do SIWZ, Wzoru umowy, poprzez nadanie mu nowego, następującego brzmienia:

„Wykonawca oświadcza, że przedmiot umowy objęty jest [...] – miesięczną gwarancją producenta lub Wykonawcy i rękojmią liczoną od daty odbioru urządzenia zgodnie z zasadami określonymi niniejszą umową”

Pytanie 9 - dotyczy §8 ust. 2

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie zapisu do w/w paragrafu w brzmieniu: „Zamawiający może wykonywać uprawnienia z tytułu gwarancji niezależnie od uprawnień z tytułu rękojmi za wady fizyczne przedmiotu dostawy.

Zasady usuwania wad fizycznych w ramach rękojmi (w tym uprawnienia Zamawiającego z tego tytułu i obowiązki Wykonawcy w tym zakresie) są takie same jak w przypadku usuwania wad fizycznych w ramach gwarancji.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie wnioskowanej zmiany.

Pytanie 10 - dotyczy §8 ust. 3

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację w/w zapisu na: „Odpowiedzialność z tytułu gwarancji jakości obejmuje zarówno wady powstałe z przyczyn tkwiących w przedmiocie dostawy w chwili dokonania ich odbioru przez Zamawiającego, jak i wszelkie inne wady fizyczne, powstałe z przyczyn, za które Wykonawca jako gwarant ponosi odpowiedzialność, pod warunkiem, że wady te ujawnią się w ciągu terminu obowiązywania gwarancji”.



Prosimy o modyfikację w celu doprecyzowania tego postanowienia zgodnie z zasadami odpowiedzialności obowiązującymi w polskim systemie prawnym.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie wnioskowanej zmiany.

Pytanie 11 - dotyczy §8 ust. 4

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację w/w zapisu na: „Jeśli Wykonawca **jako gwarant** albo osoba przez niego upoważniona, po wezwaniu ich do usunięcia wad przez Zamawiającego, nie dopełni obowiązku usunięcia wad w drodze naprawy w odpowiednim terminie, Zamawiający jest uprawniony do usunięcia wad w drodze naprawy przez autoryzowany serwis producenta na ~~ryzyko~~ i koszt Wykonawcy zachowując przy tym inne uprawnienia przysługujące mu na podstawie Umowy, a w szczególności roszczenia z tytułu rękojmi za wady fizyczne jak i uprawnienie do naliczenia kar umownych. Przed skorzystaniem z prawa powierzenia wykonania serwisu innemu podmiotowi, Zamawiający wezwie Wykonawcę do naprawy, wyznaczając mu dodatkowy termin”?

Prosimy o modyfikację w celu doprecyzowania tego postanowienia zgodnie z zasadami odpowiedzialności obowiązującymi w polskim systemie prawnym.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy w zakresie objętym zapytaniem.

Pytanie 12 - dotyczy §8 ust. 8

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie w/w zapisu i zastąpienie go poniższym?

„Ani naprawa istotna, ani wymiana urządzenia, ani wymiana części modułu lub podzespołu w trakcie usuwania wady nie powodują wznowienia okresu gwarancji, jednak jej termin ulega przedłużeniu o czas trwania niesprawności urządzenia, uniemożliwiającej korzystanie z niego”.

Aktualne postanowienia zawarte w umowie nie odpowiadają już powszechnej praktyce, w szczególności w kontekście faktu, iż wykonawcy udzielają już niemalże sztanدارowo gwarancji na okres znacznie dłuższy niż ten, który statuuje Kodeks cywilny.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy w zakresie objętym zapytaniem.

Pytanie 13 - dotyczy §9 ust. 1

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na usunięcie z w/w zapisu słów: „**bez zastrzeżeń**”.

Odpowiedź: Zamawiający dokonuje modyfikacji zapisu par. 9 ust. 1 załącznika nr 2 do SIWZ, Wzór umowy, poprzez nadanie mu nowego, następującego brzmienia:

„Wykonawca jest odpowiedzialny względem Zamawiającego za wszelkie wady fizyczne i prawne przedmiotu umowy z tytułu rękojmi w okresie [.....] lat od podpisania protokołu odbioru.”

Pytanie 14 - dotyczy §12

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zastąpienie kar umownych z tytułu opóźnienia karami umownymi z tytułu zwłoki? Zgodnie z art. 476 Kodeksu cywilnego, Wykonawca odpowiada za opóźnienie, za które ponosi odpowiedzialność, czyli właśnie zwłokę.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie zmiany.

Pytanie 15 - dotyczy §12 ust. 1 pkt 2)

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę w/w zapisu na: „za opóźnienia w realizacji przedmiotu umowy **w wysokości 0,1% wynagrodzenia brutto**, określonego w §6 ust. 1 za każdy dzień opóźnienia?

Prosimy o zmniejszenie kary tak, by odpowiadała ona praktyce stosowane zarówno w zamówieniach publicznych, jak i prywatnych. Tym bardziej, że Zamawiający zastrzegł jednocześnie prawo dochodzenia odszkodowania uzupełniającego ponad zastrzeżone kary umowne, więc jego interesy w tym zakresie są w pełni chronione.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy w zakresie objętym zapytaniem.



Pytanie 16 - dotyczy §12 ust. 1 pkt 3)

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę w/w zapisu na: „za opóźnienie w naprawie przedmiotu umowy w wysokości 0,1 % wartości brutto określonego w §6 ust. 1 za każdy dzień opóźnienia”

Prosimy o zmniejszenie kary tak, by odpowiadała ona praktyce stosowane zarówno w zamówieniach publicznych, jak i prywatnych. Tym bardziej, że Zamawiający zastrzegł jednocześnie prawo dochodzenia odszkodowania uzupełniającego ponad zastrzeżone kary umowne, więc jego interesy w tym zakresie są w pełni chronione.

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy w zakresie objętym zapytaniem.

Pytanie 17 - dotyczy §13 ust. 4

Czy Zamawiający wyraża zgodę na usunięcie z w/w zapisu słowa „gwarancji”? Zamawiający zobowiązuje się zwrócić 70% tj. kwotę (słownie:.....) zabezpieczenia należytego wykonania umowy w terminie 30 dni od dnia wykonania i uznania zamówienia przez Zamawiającego za należycie wykonane a 30% zabezpieczenia, tj. kwotę(słownie:), w terminie 15 dni po upływie okresu ~~gwarancji~~ i rękojmi za wady wraz z odsetkami wynikającymi z umowy rachunku bankowego, na którym było ono przechowywane, pomniejszone o koszt prowadzenia rachunku oraz prowizji bankowej za przelew pieniędzy na rachunek bankowy Wykonawcy. 30% zabezpieczenia zwracane jest – zgodnie z bezwzględnie obowiązującymi przepisami Pzp – po okresie rękojmi.

Odpowiedź: Zamawiający dokonuje zmiany par. 13 ust. 4 załącznika nr 2 do SIWZ Wzoru umowy poprzez nadanie mu nowego, następującego brzmienia:

„Zamawiający zobowiązuje się zwrócić 70 %, tj. kwotę (słownie:) zabezpieczenia należytego wykonania umowy w terminie 30 dni od dnia wykonania i uznania zamówienia przez Zamawiającego za należycie wykonane., a 30 % zabezpieczenia, tj. kwotę zł (słownie:), w terminie 15 dni po upływie okresu gwarancji wraz z odsetkami wynikającymi z umowy rachunku bankowego, na którym było ono przechowywane, pomniejszone o koszt prowadzenia rachunku oraz prowizji bankowej za przelew pieniędzy na rachunek bankowy Wykonawcy.”

Pytanie 18 - dotyczy § 6 ust. 2

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na następującą modyfikację § 6 ust. 2:

„Podstawą wystawienia faktury będzie podpisany bez istotnych uwag ze strony Zamawiającego protokół odbioru.”

Odpowiedź: Zamawiający udzielił odpowiedzi vide: odpowiedź na Pytanie 6.

Pytanie 19 - dotyczy § 12 ust. 1 pkt. 2) – 3)

W naszej opinii zaproponowana kara umowna jest rażąco wysoka. Przyjęło się, że na rynku wyrobów medycznych wynosi ona ok. 0,1- 0,2 % wartości przedmiotu umowy za każdy dzień zwłoki. Kara umowna stanowi z góry ryczałtowo określony surogat odszkodowania należnego wierzycielowi od dłużnika z tytułu odpowiedzialności za niewykonanie lub nienależyte wykonanie zobowiązania, pełni więc przede wszystkim funkcję kompensacyjną. Normujące ją przepisy kodeksu cywilnego nie pozbawiły całkowicie doniosłości relacji między wysokością zastrzeżonej kary umownej, a godnym ochrony interesem wierzyciela. Kara umowna nie powinna zatem zmierzać do generowania dodatkowego przychodu wierzyciela. Wydaje się, iż stawki istniejące w obrocie są wystarczające dla ochrony słusznego interesu Zamawiającego. W związku z tym proponujemy, aby obniżyć karę umowną do przyjętego w branży poziomu i wnosimy o zmianę zapisu umowy w sposób następujący:

„Wykonawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu następujące kary umowne:

1) w przypadku odstąpienia od umowy przez Zamawiającego z winy Wykonawcy w wysokości 10% wynagrodzenia umownego brutto,



- 2) za zwłokę w realizacji przedmiotu umowy w wysokości 0,2% wynagrodzenia brutto, określonego w § 6 ust. 1 za każdy dzień zwłoki,
- 3) za zwłokę w naprawie przedmiotu umowy w wysokości 0,2% wynagrodzenia brutto określonego w § 6 ust. 1 za każdy dzień zwłoki”
- 4) w przypadku naruszenia przez Wykonawcę obowiązku poufności (...)

Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapisy wzoru umowy w zakresie objętym zapytaniem.

Powyższe zmiany są integralną częścią specyfikacji istotnych warunków zamówienia i dotyczą wszystkich Wykonawców, biorących udział w w/w postępowaniu Wykonawca zobowiązany jest złożyć ofertę z uwzględnieniem powyższego.

DYREKTOR SZPITALA

Prof. dr hab. Wojciech Witkiewicz
(5)