



Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej w Krotoszynie
63-700 Krotoszyn, ul. Młyńska 2, tel. 62 588 03 90 fax. 62 588 04 02
Nr KRS: 000 000 2750 NIP: 621-15-36-551 REGON: 000310226
e-mail: spzoz@krotoszyn.pl internet: <http://www.spzoz.krotoszyn.pl/>

Misja zakładu:

„Otwarci na zmiany, szanując tradycję, zapewniamy wysoką jakość opieki medycznej i wrażliwość na problemy naszych pacjentów.”

WYJAŚNIENIE DO ZAPYTANIA OFERTOWEGO

NA OKRESOWĄ KONSERWACJĘ SPRZĘTU MEDYCZNEGO DLA SPZOZ W KROTOSZYNIE

NR SPRAWY DTECH/9/03/22

Pytanie nr 1

Zwracamy się z wnioskiem odnośnie do treści umowy:

Wnosimy o zmianę projektowanych postanowień umowy (par. 7) w zakresie pakietu 19, tak aby wyłączyć odpowiedzialność Wykonawcy obarczoną karami umownymi za zdarzenia pozostające poza jego wpływem.

Odpowiedź: Zgodnie z projektem umowy.

Pytanie nr 2 Dotyczy 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 właściwych 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 piśmnie na prośbę Wykonawcy)?”*

Odpowiedź: Powyższe zapisy zostały już ujęte we wzorze umowy w paragrafie 3 ust. 5.

Pytanie nr 3 Dotyczy 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 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 wymaga przeprowadzenia czynności konserwacyjnych tak aby osiągnąć cel jaki wymagany jest przy tego rodzaju czynnościach. Za osiągnięcie celu odpowiedzialny jest Wykonawca, co oznacza, że to on decyduje o sposobie wykonania umowy i ponosi odpowiedzialność wobec Zamawiającego i osób trzecich, w związku z ruchem swojego przedsiębiorstwa.

Pytanie nr 4 Dotyczy wzoru umowy, Gwarancja jakości.

§4 wzoru umowy - gwarancja dotyczy odpowiedzialności gwaranta za pewnego rodzaju niezgodność towaru z umową, wadliwość towaru. Brzmienie postanowienia jest nieprecyzyjne i nie uwzględnia sytuacji, w których powstała awaria/usterka spowodowane została okolicznościami siły wyższej, normalnego zużycia, ingerencją w sprzęt osób trzecich. 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 Zamawiający wyraża zgodę na dodanie postanowienia, precyzującego w/w okoliczności, który odzwierciedla przyjęte rynkowo standardy wyłączające/ograniczające ryzyko Wykonawcy, a także naturę gwarancji:

„Gwarancja określona niniejszą umową nie obejmuje awarii/usterek wynikających z:

- a. niewłaściwego użytkowania urządzenia, w tym niezgodnie z jego przeznaczeniem lub instrukcją użytkowania;*
- b. mechanicznego uszkodzenia urządzenia, 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);*
- d. jakiegokolwiek ingerencji osób trzecich;*
- e. uszkodzenia spowodowane zdarzeniami noszącymi znamiona siły wyższej (pożar, powódź,*
- f. normalnego zużycia wymienionych części*

Odpowiedź: Zamawiający wyjaśnia, że gwarancja obejmuje wady tkwiące w danym towarze, więc Zamawiający nie rozszerzył tego pojęcia o działania siły wyższej czy też na inne czynniki zewnętrznych uszkodzeń. W związku z tym pojęcie gwarancji, naprawy gwarancyjnej itp. powinno być ujmowane tak jak wynika to z przepisów kodeksu cywilnego w szczególności art. 578 k.c.

Pytanie nr 5 Dotyczy wzoru umowy, Rękojmia

§ 4 wzoru umowy: 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 wyłączanie rękojmi w zamian za udzielenie Zamawiającym gwarancji na lepszych i dogodniejszych dla Zamawiających warunkach wykonywania uprawnień z gwarancji, Wykonawca proponuje dodanie do § 4 wzoru umowy i wskazanie, że uprawnienie do odstąpienia od umowy w ramach realizacji uprawnień z tytułu rękojmi zostaje wyłączone. 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 rękojmi.

Dodatkowo wskazujemy, że zastosowanie instytucji rękojmi wiąże się z ryzykiem możliwości odstąpienia od umowy przez Zamawiającego, co – z uwagi na charakter umowy – jest niekorzystne i niecelowe również dla Zamawiającego. W związku z tym, w naszej ocenie, zasadne jest wyłączenie prawa do odstąpienia na podstawie rękojmi, które stanowi dodatkowe ryzyko dla Wykonawcy, a rezygnacja z którego dla Zamawiającego nie będzie stanowiła istotnego zmniejszenia jego praw wynikających z Umowy. Proponujemy wobec tego dodanie następującego postanowienia w § 4 wzoru umowy:

„Niezależnie od uprawnień wynikających z gwarancji, Zamawiającemu przysługuje prawo wykorzystania uprawnień z rękojmi – na zasadach ogólnych, z wyłączeniem prawa do odstąpienia od umowy.”

Odpowiedź: Zgodnie z projektem umowy.

Pytanie nr 6 Dotyczy wzoru umowy, Zwłoka

Kara umowna jako surogat 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.

Wskazujemy, że nowe przepisy prawa zamówień publicznych 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 prosimy o potwierdzenie czy na podstawie §7 ust 1 tiret 1 Wykonawca ponosi odpowiedzialność wyłącznie za zawinione niewykonanie czynności konserwacyjnych w terminach wynikających z harmonogramu, ponieważ nie jest to wyraźnie określone w tym postanowieniu?

Odpowiedź: Tak, kara umowna będzie naliczona tylko w przypadku, gdy będzie można przypisać Wykonawcy winę w jakiegokolwiek postaci.

Pytanie nr 7 Dotyczy wzoru umowy, Odstąpienie

W odniesieniu do §9 ust 1 lit. b) i §9 ust 2 Umowy – Rozwiązanie 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 odstąpienia z winy Wykonawcy, przewidziane uprawnienie wiąże się z istotnym ryzykiem po stronie wykonawcy które nie znajduje obiektywnego uzasadnienia. Proponujemy, aby przed odstąpieniem Zamawiający wezwał Wykonawcę do usunięcia naruszenia z zagrożeniem rozwiązania ze skutkiem natychmiastowym od umowy, udzielając mu odpowiedniego dodatkowego terminu. Dzięki takiemu rozwiązaniu zachowana jest ochrona słusznego interesu Zamawiającego, a Wykonawcy umożliwia rzetelną kalkulację ryzyka.

Proponujemy zatem dodanie zapisu do §9 wzoru umowy: *„Rozwiązanie umowy przez Zamawiającego na podstawie §9 ust 1 lit. b) i §9 ust 2 Umowy powinno zostać poprzedzone pisemnym wezwaniem Wykonawcy do należytej realizacji umowy lub usunięcia przyczyn leżących po stronie Wykonawcy*

stanowiących podstawę do rozwiązywania umowy lub ich skutków, w wyznaczonym w wezwaniu dodatkowym terminie, nie krótszym niż 5 dni."

Odpowiedź: Zgodnie z projektem umowy.

Pytanie nr 8 dotyczące Wzoru Umowy Powierzenia Przetwarzania Danych Osobowych

W treści §1 ust. 3 prosimy o zmianę "zakres danych wymienionych (...) w ust. 3" na: "zakres danych wymienionych (...) w ust. 2".

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę i zmienia zapis w treści §1 ust. 3 na „zakres danych wymienionych (...) w ust. 2".

Pytanie 9 dotyczące Wzoru Umowy Powierzenia Przetwarzania Danych Osobowych

W treści §3 ust. 1 lit. b prosimy o zmianę "w art. 23 RODO" na "w art. 32 RODO".

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę i zmienia zapis w treści §3 ust. 1 lit. b na "w art. 32 RODO".

Pytanie 10 dotyczące Wzoru Umowy Powierzenia Przetwarzania Danych Osobowych

Czy Zamawiający wyraża zgodę na wydłużenie czasu na zgłoszenie naruszenia do 72 godzin, o czym mowa w §3 ust. 1 lit. g?

Odpowiedź: Zgodnie z projektem Umowy Powierzenia Przetwarzania Danych Osobowych.

Wszelkie wyjaśnienia i zmiany ZO stanowią integralną część ZO, należy je uwzględnić i zaznaczyć przy sporządzaniu oferty.

Z poważaniem

DYREKTOR
SPZOŁ W KROTOSZYNIE
ds. techniczno-inwestycyjnych
mgr inż. Dariusz Markowski

Krotoszyn, dnia 17.05.2022 r.