

Gliwice, dnia 18.01.2022 r.

DO/DZ-381-1- 57/21

**DO WSZYSTKICH
ZAINTERESOWANYCH**

dot.: przetargu nieograniczonego ogłoszonego w Suplemencie do Dziennika Urzędowego Unii Europejskiej w dniu 07.01.2022 r. pod numerem: 2022/S 005-007869, którego przedmiotem zamówienia jest świadczenie usług serwisowych urządzeń medycznych dla NIO-PIB Oddziału w Gliwicach.

WYJAŚNIENIE TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA

W związku z otrzymanymi pytaniami odnośnie ww. postępowania, działając na podstawie art. 135 ust. 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. 2021, poz. 1129 ze zm.) Zamawiający przekazuje Państwu treść otrzymanych zapytań jak i udzielonych odpowiedzi:

Pytania dotyczące wzoru umowy

Pytanie 1

1. 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 piśmie na prośbę Wykonawcy)”?*

Odpowiedź:

Zamawiający przychylił się do prośby Wykonawcy, tym samym do treści umowy załącznik nr 4.3 do SWZ, tj. Projektowane postanowienia umowy, które zostaną wprowadzone do treści umowy, wprowadza w § 6 kolejny ust. 11 o następującej treści:

„11) Zamawiający jest zobowiązany do współpracy z Wykonawcą w celu zapewnienia właściwych warunków bezpieczeństwa personelowi Wykonawcy, w trakcie realizacji usług, w tym:

- a) przestrzegania norm mających na celu zapobieżenie przekazaniu czynników zakaźnych przenoszonych poprzez krew i/lub płyny ustrojowe oraz obowiązujących w przypadku zdarzeń dotyczących narażenia na kontakt z krwią lub płynami ustrojowymi,*
- b) podjęcia kroków wymaganych w instrukcji urządzenia (w szczególności dezynfekcji sprzętu przed kontaktem z personelem Wykonawcy)”.*

Pytanie 2

2. 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 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, po uprzednim otrzymaniu od Wykonawcy w/w wymagań producentów (wytwórców) i najbardziej aktualnych instrukcji.

Pytanie 3

3. Siła Wyższa:

Z uwagi brak regulacji dot. siły wyższej projektowanych w projektowanych postanowieniach umowy proponujemy dodanie następujących postanowień:

„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:

Zamawiający informuje, nie ma konieczności dodawania postanowień dotyczących siły wyższej, albowiem wynika to bezpośrednio z obowiązujących przepisów prawa. Wykonawca ponosi odpowiedzialność wyłącznie za nienależyte wykonywanie umowy z przyczyn leżących po jego stronie. Tym samym, Zamawiający nie wprowadza zmian do Umowy w powyższym zakresie.

Pytanie 4

4. Odstąpienie

W odniesieniu do par. §13 ust 2 i 3 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 do §13 ust 3 Umowy następującego 1go zdania : *„Odstąpienie od umowy przez Zamawiającego na podstawie § 13 ust 2 pkt 1) i 3) Umowy powinno zostać poprzedzone pisemnym wezwaniem Wykonawcy do należytej realizacji umowy lub usunięcia przyczyn leżących po stronie Wykonawcy stanowiących podstawę do rozwiązania Zamawiającego od umowy lub ich skutków, w wyznaczonym w wezwaniu dodatkowym terminie, nie krótszym niż 5 dni.”*

Odpowiedź:

Zamawiający w odpowiedzi na zapytanie zmienia zapis w § 13 ust. 2 pkt. 3) Umowy załącznik nr 4.3 do SWZ, tj. Projektowane postanowienia umowy, które zostaną wprowadzone do treści umowy:

z: „w razie innego wadliwego lub sprzecznego z umową wykonywania obowiązków wynikających z umowy”

na: „w razie wadliwego lub sprzecznego z umową wykonywania obowiązków wynikających z umowy, pomimo upływu wyznaczonego przez Zamawiającego terminu do zaniechania naruszeń w pisemnym wezwaniu do prawidłowego wykonywania umowy”

Pytanie 5

5. Potrącenie kar umownych

Prosimy o usunięcie postanowienia § 8 ust 3 projektu umowy uprawniającego Zamawiającego do potrącania kar umownych z wynagrodzeniem wykonawcy.

Postanowienie takie narusza zasadę równowagi stron i proporcjonalności.

Wskazujemy, ponadto zwracamy uwagę, iż **w obecnej sytuacji związanej z COVID-19 przepisy prawa wprost zakazują Zamawiającemu dokonywania tego typu potrąceń przepisem bezwzględnie obowiązującym.**

Bowiem zgodnie z art. 15r¹ 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

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że brak jest podstaw do wprowadzenia wnioskowanej zmiany. W zakresie obowiązujących przepisów ustawy o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19 – Zamawiający posiada wiedzę co do obecnego stanu prawnego, jednakże umowa zawierana jest na okres 36 miesięcy, podczas których stan epidemii może ustąpić, a przepisy wspomnianej ustawy przestać obowiązywać. Tym samym, Zamawiający nie wprowadza zmian do Umowy w powyższym zakresie.

Treść udzielonych odpowiedzi stanowi integralną część Specyfikacji Warunków Zamówienia.

Udzielone odpowiedzi zostaną wprowadzone do Umowy stanowiącej załącznik nr 4.3 do SWZ, tj. „Projektowane postanowienia umowy, które zostaną wprowadzone do treści umowy”, która zostanie zawarta z wybranym Wykonawcą w niniejszym postępowaniu.

Z-CA DYREKTORA
ds. Finansów i Zarządzania

mgr Anna Kotula

SPECJALISTA
ds. aparatury medycznej
aholt
mgr inż. Krystyna Szmidt

KIEROWNIK
Działu Zamówień Publicznych
i Zaopatrzenia

mgr Urszula Wojcieszek