

Gdańsk, dnia 17 czerwca 2020 r.

D10.251.34.M.2020

**WYKONAWCY UBIEGAJĄCY SIĘ
O UDZIELENIE ZAMÓWIENIA**

WYJAŚNIENIE TREŚCI SIWZ

Dot. postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego o wartości przekraczającej kwoty określonej w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 PZP, zgodnie z Ustawą z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych na:

**„OBSŁUGĘ SERWISOWĄ APARATURY MEDYCZNEJ
W COPERNICUS PL SP. Z O. O. W GDAŃSKU IV”**

W związku z pytaniami ze strony Wykonawców Zamawiający na podstawie art. 38 ust. 1 pkt 1 ustawy Prawo zamówień publicznych wyjaśnia treść Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia:

Pytanie nr 1

Dotyczy pakietu 8

Zważywszy na doniosłe i nieodwracalne skutki prawne rozwiązania umowy, celowe jest, aby przed rozwiązaniem umowy przez Zamawiającego wykonawca został wezwany do należytego wykonywania umowy. Takie wezwanie najprawdopodobniej wystarczająco zmobilizuje wykonawcę do należytego wykonywania umowy i pozwoli uniknąć rozwiązania umowy, a tym samym uniknąć skutków rozwiązania umowy, które są niekorzystne dla obu stron. W związku z powyższym zwracamy się o wprowadzenie dodatkowego zapisu w umowie uwzględniającego wcześniejsze wezwanie Wykonawcy do należytego wykonania umowy.

Odpowiedź: SIWZ bez zmian.

Pytanie nr 2

Dotyczy pakietu 8

Wykonawca zwraca się z wnioskiem do Zamawiającego o dodanie poniższego zapisu do treści umowy:

„W sytuacji, kiedy Zamawiający nie ureguluje należności w terminie, Wykonawca, po 2-krotnym wezwaniu Zamawiającego (w odstępie 14 dni) do zapłaty, ma prawo wstrzymać dostawy do Zamawiającego do czasu uregulowania należności”

Odpowiedź: SIWZ bez zmian.

Pytanie nr 3

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na pozostawienie w formularzu ofertowym wyłącznie tych pakietów, na które będzie składana oferta?

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie nr 4

Dotyczy pakietu 8

W związku z obecnie (od 18.04.2019r) obowiązującymi przepisami pozwalającymi na stosowanie faktur elektronicznych (art. 2 pkt 32 oraz art. 106n ust. 1 Ustawy z dnia 11 marca

2004 r. o podatku od towarów i usług) oraz planowanym w sierpniu br. upowszechnieniem stosowania elektronicznego fakturowania w zamówieniach publicznych dzięki obowiązkowi przyjmowania e-faktur przez Zamawiających (Dyrektywa Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/55/UE z 16 kwietnia 2014 r. w sprawie fakturowania elektronicznego w zamówieniach publicznych), zwracamy się z prośbą o wskazanie w umowie w §8 adresu e-mail, na który Wykonawca może przysyłać fakturę w formie elektronicznej.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że umowa w momencie podpisywania zostanie uzupełniona o adres e-mail.

Pytanie nr 5

Dotyczy pakietu 8

Czy Zamawiający wyrazi zgodę, aby w przypadku niedostarczenia przez Zamawiającego paszportu technicznego, o którym mowa w §2 ust. 8 projektu umowy opis czynności serwisowej ujęty został na luźnej karcie A4, którą następnie Wykonawca przekaze Zamawiającemu?

Odpowiedź: SIWZ bez zmian.

Pytanie nr 6

Dotyczy pakietu 8

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na doprecyzowanie, iż Wykonawca będzie używał materiałów i części zamiennych opisanych w §2 ust. 12 wzoru umowy bądź dostarczonych przez Zamawiającego zgodnie z zapisem §1 ust. 13 zdania piątego wzoru umowy, z zastrzeżeniem, iż Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności za jakość materiałów i części przekazanych przez Zamawiającego?

Odpowiedź: SIWZ bez zmian.

Pytanie nr 7

Dotyczy pakietu 8

Czy Zamawiający może doprecyzować, czy w świetle zapisu §3 ust. 3 wzoru umowy wyłączona jest jakakolwiek możliwość udostępnienia Wykonawcy pomieszczeń warsztatowych i socjalnych, czy też Wykonawca będzie miał możliwość korzystania – w razie potrzeby - z ww. pomieszczeń w sposób odpłatny, a jeśli tak, to w jaki sposób ustalana będzie odpłatność?

Odpowiedź: Zamawiający nie ma możliwości udostępniania pomieszczeń warsztatowych/socjalnych.

Pytanie nr 8

Dotyczy pakietu 8

Wykonawca zwraca się z prośbą o potwierdzenie, czy dokonał prawidłowej interpretacji, iż obowiązek, o którym mowa w §3 ust. 15 wzoru umowy dotyczy prac realizowanych u Zamawiającego? A jeśli tak, to w jaki sposób Zamawiający przewiduje zapoznanie Wykonawcy z obowiązującymi na terenie Zamawiającego wymaganiami odnośnie bezpieczeństwa i higieny pracy, a także bezpieczeństwa pożarowego?

Odpowiedź: Wykonawca jest zobowiązany do przestrzegania ogólnych przepisów dot. Higieny Pracy i Bezpieczeństwa zawartych w Rozporządzeniu Rady Ministrów z dnia 26 września 1997r

Pytanie nr 9

Dotyczy pakietu 8

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację terminu wskazanego w zapisie §3 ust. 19 (błędnie oznaczonego jako drugi 8) zdaniu czwartym do 3 dni roboczych? Termin określony w dniach kalendarzowych, w świetle organizacji pracy zakładów czy to Zamawiającego, czy Wykonawcy, jest terminem nieadekwatnym i nierealnym do dotrzymania. W konsekwencji brzmienie przepisu uniemożliwia Wykonawcy już w momencie zawierania umowy prawidłowe wywiązanie się z zobowiązań.

Odpowiedź: Zamawiający wyraża zgodę.

Pytanie nr 10

Dotyczy pakietu 8

Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację zapisów §4 wzoru umowy poprzez dodanie zapisu §4 ust. 7 następującej treści:

- a) Gwarancja, o której mowa w ust. 2, nie obejmuje wad i usterek będących konsekwencją takich zdarzeń jak:
1. uszkodzenia mechaniczne, termiczne, chemiczne i wszystkie inne wynikające z przyczyn leżących po stronie Kupującego lub osób trzecich,
 2. uszkodzenia będące wynikiem zdarzeń losowych tj. wyładowania atmosferyczne, przepięcia w sieci zasilającej, pożar, zalanie, włamanie, dostanie się do wnętrza urządzenia przedmiotów obcych etc.,
 3. uszkodzenia powstałe wskutek używania niezgodnego z instrukcją lub przeznaczeniem,
 4. uszkodzenia wynikające wskutek używania sprzętu po ujawnieniu się wady,
 5. uszkodzenia wynikłe wskutek stosowania niewłaściwych materiałów oraz nieoryginalnych akcesoriów.

Odpowiedź: SIWZ bez zmian

Pytanie nr 11

Dotyczy pakietu 8

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację terminu wskazanego w zapisie §4 ust. 6 pkt. 1 wzoru umowy do 5 dni roboczych? Termin określony w dniach kalendarzowych, w świetle organizacji pracy zakładów czy to Zamawiającego, czy Wykonawcy, jest terminem nieadekwatnym i nierealnym do dotrzymania. W konsekwencji brzmienie przepisu uniemożliwia Wykonawcy już w momencie zawierania umowy prawidłowe wywiązanie się z zobowiązań.

Odpowiedź: Zgodnie ze zmienionym SIWZ.

Pytanie nr 12

Dotyczy pakietu 8

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na modyfikację zapisu §4 ust. 6 pkt. 2 wzoru umowy w ten sposób, iż ustalony przez strony termin naprawy nie będzie krótszy niż 7 dni roboczych? Zagwarantowany w ten sposób zostanie realny - z punktu widzenia organizacji pracy Wykonawcy - termin na wywiązanie się z zobowiązania.

Odpowiedź: SIWZ bez zmian.

Pytanie nr 13

Dotyczy pakietu 8

Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację zapisów §6 ust. 4 wzoru umowy w ten sposób, iż określone w nim stawki kar nie będą wyrażone ani jako wartości brutto ani jako wartości netto. Kary umowne nie stanowią ani odpłatnej dostawy towarów, ani odpłatnego

świadczenia usług, o których mowa w art. 5 ustawy o podatku od towarów i usług, wobec czego nie podlegają opodatkowaniu podatkiem VAT.

Odpowiedź: SIWZ bez zmian.

Pytanie nr 14

Dotyczy pakietu 8

Wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację zapisów §6 ust. 4 wzoru umowy i miarkowania wysokości wskazanych w nim kar umownych:

- w pkt. 1 – do 20 zł;
- w pkt. 2 – do 20 zł;
- w pkt. 3 – do 20 zł;
- w pkt. 4 – do 300 zł;
- w pkt. 5 – do 100 zł;
- w pkt. 6 – do 300 zł.

Wykonawca wskazuje, iż zgodnie z obowiązującymi zasadami prawa i przyjętym orzecznictwem kara umowna nie może pozostawać w dysproporcji, być nieproporcjonalna w stosunku do wielkości realizowanej części zamówienia. Uznany jest pogląd, że o rażącym wygórowaniu kary umownej świadczy stosunek, w jakim do siebie pozostają dochodzona kara umowna i spełnione z opóźnieniem świadczenie. Ponadto Wykonawca zwraca uwagę, że w doktrynie i orzecznictwie uznaje się, że w sytuacji, gdy kara umowna równa się bądź zbliżona jest do wysokości wykonanego z opóźnieniem zobowiązania, można ją uważać za rażąco wygórowaną. W wyroku Sądu Apelacyjnego w Szczecinie z dnia 28 listopada 2013 roku (I ACa 539/13) podniesiono, że w orzecznictwie Sądu Najwyższego uznaje się za miernik oceny wysokości kary umownej stosunek między wysokością kary umownej a wartością wykonanego z opóźnieniem zobowiązania. Wykonawca zwraca także uwagę, iż zapisy projektu umowy winny przewidywać kary umowne w adekwatnej wysokości do odszkodowania, które mogłoby być dochodzone na zasadach ogólnych. Kara umowna jest instytucją, która ma pełnić przede wszystkim funkcję kompensacyjną. Obowiązujące zasady prawa wskazują na przesłanki przesądzające o rażącym wygórowaniu kary umownej zwłaszcza w okolicznościach, gdy wierzyciel nie poniósł żadnej szkody albo poniósł szkodę nieznaczną wskutek niewykonania umowy. Do sytuacji rażąco wygórowanej kary może dojść już na etapie samych zapisów umownych, jak również poprzez ich zastosowanie w konkretnej sytuacji. Nie powinno dochodzić już na etapie samych zapisów umownych do sytuacji, w których zastrzeżona kara umowna będzie rażąco wygórowana. Zgodnie z wyrokiem Sądu Apelacyjnego w Szczecinie z dnia 24 kwietnia 2014 r. (I ACa 26/14) oceny, czy kara w danym przypadku jest rażąco wygórowana dokonuje się w kontekście całokształtu okoliczności sprawy, uwzględniając przedmiot umowy, okoliczności, na jakie kara umowna została zastrzeżona, cel tej kary, sposób jej ukształtowania, okoliczności, w jakich doszło do sytuacji uzasadniającej naliczenia kary, wagę i zakres nienależytego wykonania umowy, stopień winy, charakter negatywnych skutków dla drugiej strony.

Przykładem takiej rażącej dysproporcji jest naliczanie kary także od wartości zrealizowanej już części umowy, w zakresie której Zamawiający nie poniósł żadnej szkody, bądź ustalania mechanizmu naliczania kary w taki sposób, który może prowadzić do sytuacji, w której wysokość kary umownej za jeden dzień opóźnienia jest wyższa od wartości danego świadczenia, czy też wprowadzania dotkliwych kar, w przypadku naruszeń świadczeń o znaczeniu marginalnym.

Nieuwzględnienie powyższych okoliczności przy definiowaniu kar umownych może prowadzić w następstwie zastosowania wadliwych zapisów umowy do bezpodstawnego wzbogacenia się strony żądającej ich zapłaty.

Wykonawca nadmienia, iż klauzula przewidująca kary umowne o wygórowanym została wskazana na stronach Urzędu Zamówień Publicznych jako klauzula kontrowersyjna, naruszająca równowagę stron w sposób nadmierny, bowiem „kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przyznającym mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody” (wyrok SN z dn. 24 stycznia 2014 r., sygn. I CSK 124/13).

(https://www.uzp.gov.pl/_data/assets/pdf_file/0012/41313/Lista-klauzul-naruszajacych-rownowage-kontraktowa-w-sposob-nadmierny.pdf).

Odpowiedź: Zapisy umowy pozostają bez zmian.

Pytanie nr 15

Dotyczy pakietu 8

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na dodanie do wzoru umowy klauzuli waloryzacyjnej w odniesieniu do tzw. wskaźnika inflacji?

Wykonawca proponuje następującą treść ww. klauzuli: Ustalone wynagrodzenie Wykonawcy będzie waloryzowane raz w roku w miesiącu lutym o wartość wskaźnika inflacji za rok poprzedni ogłoszony przez prezesa GUS (wskaźnik cen towarów i usług konsumpcyjnych ogółem w roku). Pierwsza waloryzacja wynagrodzenia może nastąpić w lutym 2021 roku.

Wykonawca wyjaśnia, iż umowa będzie umową długoterminową, i niewątpliwym jest, iż w okresie jej obowiązywania może nastąpić zmiana siły nabywczej pieniądza, w szczególności jako efekt społeczno-gospodarczy epidemii COVID-19. Wprowadzenie klauzuli umożliwi zaktualizowanie wynagrodzenia Wykonawcy pod kątem rzeczywistej wartości ekonomicznej świadczonych dostaw, co przyczyni się zarówno do jak najpełniejszego wykonywania umowy jak również sporządzenia właściwej kalkulacji oferty zobowiązania długoterminowego.

Odpowiedź: SIWZ bez zmian.

Pytanie nr 16

Dotyczy pakietu 8

Z uwagi na doniosłość decyzji o rozwiązaniu umowy w trybie odstąpienia, czy Zamawiający może wskazać, iż skorzysta z uprawnienia do odstąpienia od umowy po bezskutecznym wyznaczeniu Wykonawcy dodatkowego terminu nie krótszego niż 7 dni roboczych (§7 ust. 1 wzoru umowy)? Wykonawca podkreśla, iż jest to termin realnie umożliwiający Wykonawcy wywiązanie się z nałożonego nań obowiązku, uwzględniający w szczególności organizację pracy zakładu Zamawiającego, z którego strony niezbędna jest współpraca przy realizacji niektórych zobowiązań Wykonawcy.

Odpowiedź: Zapisy umowy pozostają bez zmian.

Pytanie nr 17

Dotyczy pakietu 8

Ponieważ w obecnej sytuacji pandemii trudno przewidzieć w jakim zakresie i w którym momencie łańcuchy dostaw zostaną zakłócone, Wykonawca zwraca się z prośbą o:

rozwińcie definicji siły wyższej, o której mowa w §9 ust. 5 pkt. 1 lit. a wzoru umowy w następujący sposób: wystąpienia zdarzeń losowych mających charakter siły wyższej, które uzasadniają wprowadzenie zmian do umowy, w tym: kataklizmy lub inne analogiczne

zdarzenia wywołane przez siły naturalne, wojny, strajki, ataki terrorystyczne, zdarzenia medyczne i epidemiologiczne, inne zdarzenia losowe, akty władzy państwowej oraz akty organów unijnych, które uniemożliwiają prawidłowe wykonanie Umowy, działania producentów, a także inne okoliczności związane z wystąpieniem COVID-19, które wpływają w jakikolwiek sposób na należyte wykonanie Umowy.

Wyłączenie odpowiedzialności Stron za zdarzenia wynikające z występującej siły wyższej poprzez dodanie zapisu §9 ust. 7 następującej treści: Żadna ze Stron nie ponosi odpowiedzialności za nienależyte wykonanie lub niewykonanie Umowy w zakresie, w jakim spowodowane to zostało działaniem siły wyższej.

Odpowiedź: Zapisy umowy pozostają bez zmian.

Pytanie nr 18

Dotyczy pakietu 8

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na skrócenie terminu, o którym mowa w zapisie §7 ust. 4 wzoru umowy do 30 dni, a tym samym na skrócenie okresu niepewności co do dalszych losów umowy?

Odpowiedź: SIWZ bez zmian.

Pytanie nr 19

Dotyczy pakietu 8

W nawiązaniu do treści oświadczenia, jakie Wykonawca składa zgodnie z zapisem §8 ust. 3 wzoru umowy, Wykonawca chciałby zapytać Zamawiającego, w jaki sposób i jakiej treści Zamawiający udostępni Wykonawcy informacje pozwalające na zapoznanie się ze stanem majątkowym Zamawiającego?

Odpowiedź: Zamawiający informuje, że na chwilę obecną nie zachodzą i według jego obecnej wiedzy nie będą zachodzić w okresie do końca trwania umowy przetargowej wobec Zamawiającego przesłanki „niewypłacalności” oraz „zagrożenia niewypłacalnością”. Jednocześnie Zamawiający informuje również, że jako spółka prawa handlowego jest zobowiązany złożyć w KRS sprawozdanie finansowe, zawierające podstawowe informacje o rocznej działalności przedsiębiorstwa, ujęte pod względem finansowym. Zaś zgodnie z art. 8 KRS Rejestr jest jawny i każdy ma prawo dostępu do danych zawartych w Rejestrze za pośrednictwem Centralnej Informacji.

Dotyczy Pakietu nr 5:

1. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydzielenie pozycji 2, 9, 62 z pakietu nr 5 i utworzenie z tych pozycji odrębnego pakietu?

Pozytywne ustosunkowanie się do naszej prośby umożliwiłoby większej ilości oferentom złożenie ofert atrakcyjnych pod względem ceny. Racjonalność wydatkowania publicznych pieniędzy jest dla Zamawiającego priorytetem, zaś umożliwienie złożenia ofert różnym firmom pozwoli Zamawiającemu na dokonanie wyboru oferty zgodnej z SIWZ i najkorzystniejszej cenowo.

Odpowiedź: SIWZ bez zmian

Jednocześnie Zamawiający zmienia treść rozdz. XII ust. 1 SIWZ zgodnie z załączoną zmienioną treścią SIWZ.

Zamawiający na podstawie art. 38 ust. 4 pzp zmienia treść SIWZ w ww. zakresie. Wszelkie wyjaśnienia, dopuszczenia i zmiany SIWZ stanowią integralną część SIWZ, należy je uwzględnić i zaznaczyć przy sporządzaniu oferty. Jednocześnie Zamawiający załącza zmodyfikowany załącznik do SIWZ z uwzględnieniem wprowadzonych zmian.

W związku z powyższym Zamawiający wyznacza nowy termin składania ofert tj. **07.07.2020 r. do godz. 10:00**. Otwarcie ofert w tym samym dniu o godz. 11:00.

Z poważaniem


WICEPREZES
ds. ekonomicznych
Piotr Wróblewski

Załączniki:

- Zał. nr 1 C – projekt umowy po zmianach
- SIWZ po zmianach
- Sprostowanie ogłoszenia o zamówieniu

Sporządził Sekretarz komisji
Marta Muszyńska- Orciuch